

КАЗАНСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
Кафедра конфликтологии
Центр медиации, урегулирования конфликтов
и профилактики экстремизма
Института непрерывного образования

О.В. Маврин

Технологии урегулирования конфликтов
(медиация как эффективный метод
разрешения конфликтов)

Учебное пособие для студентов специальности
034000 - Конфликтология

КАЗАНЬ
2014

УДК 159.9
ББК 88.53
М12

*Печатается по рекомендации
Редакционно-издательского совета ФГАОУВПО
«Казанский (Приволжский) федеральный университет»*

**Научный редактор –
доктор политических наук А.Г. Большаков**

Рецензенты:

канд. полит. наук, доц. каф. соц., пол. и менедж. КНИТУ им. Туполева
Р.И. Заляев;
канд. полит. наук, доц. каф. конфликтологии КФУ **Е.А. Терешина**

Маврин О.В.

М12 Технологии урегулирования конфликтов (медиация как эффективный метод разрешения конфликтов): учебное пособие /
О.В. Маврин. – Казань: Изд-во Казан. ун-та, 2014. – 96 с.

В учебном пособии представлены основные положения медиации как технологии урегулирования споров с участием третьей стороны – медиатора.

Материал пособия соответствует требованиям и содержанию Программы подготовки медиаторов, утвержденной Министерством образования и науки РФ по согласованию с Министерством юстиции РФ 14 февраля 2011 года, разработанной в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2010 года.

Учебное пособие рассчитано на студентов, обучающихся на отделении «Конфликтология» и на обучающихся по программе подготовки медиаторов центра медиации, урегулирования конфликтов и профилактики экстремизма при Институте Непрерывного Образования Казанского (Приволжского) федерального университета.

УДК 159.9
ББК 88.53

© Маврин О.В., 2014

© Издательство Казанского университета, 2014

Содержание

Первый модуль «Введение в медиацию»

Тема 1. Альтернативное разрешение споров: система и принципы	4
Тема 2. Медиация как альтернативный метод разрешения споров	7
Тема 3. Медиация как междисциплинарная область	15
Тема 4. Инструменты медиации	18

Второй модуль «Медиация как процедура»

Тема 1. Медиатор и процедура медиации	26
Тема 2. Восприятие в медиации	38
Тема 3. Работа с интересами сторон	42
Тема 4. Привлечение представителей сторон, экспертов и др. лиц к участию в процедуре медиации	49

Третий модуль «Медиативный подход»

Тема 1. Информация в медиации	56
Тема 2. Восприятие в медиации	59
Тема 3. Работа с интересами сторон	61
Тема 4. Привлечение представителей сторон, экспертов и др. лиц к участию в процедуре медиации	63
Тема 5. Особенности разрешения семейных, трудовых, экономических и др. видов споров с помощью медиации	65
Тема 6. Продвижение медиации	71
Список литературы интернет ресурсов	75
Приложения	77

Введение

Предлагаемое учебное пособие, представляет собой сборник различных статей и материалов, отвечающих на некоторые вопросы программы подготовки медиаторов, утвержденной Министерством образования и науки РФ по согласованию с Министерством юстиции РФ 14 февраля 2011 года, разработанной в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2010 года.

Вниманию читателей предлагается информация о медиации. Медиация является одной из эффективных технологий урегулирования конфликтов, как раз этому и посвящен материал пособия.

В данной работе можно найти ответы на вопросы о появлении медиации, ее развития и применения. Можно Комментируется, каким образом

Материал пособия соответствует некоторым требованиям и содержанию Программы подготовки медиаторов, утвержденной Министерством образования и науки РФ по согласованию с Министерством юстиции РФ 14 февраля 2011 года, разработанной в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2010 года.

Учебное пособие рассчитано на студентов, обучающихся на отделении «Конфликтологии» и на обучающихся по программе подготовки медиаторов центра медиации, урегулирования конфликтов и профилактики экстремизма при Институте Непрерывного Образования Казанского (Приволжского) федерального университета.

Первый модуль «Введение в медиацию»

Тема 1. Альтернативное разрешение споров: система и принципы

Люди часто переживают конфликты как помехи, опасность, деструктивность и боль. В соответствии с этим люди могут избегать конфликтов. Но если это невозможно и конфликт требует разрешения.

Существует всего лишь три способа разрешения конфликта: силовой, судебное разбирательство и внесудебное урегулирование (переговоры) в цивилизованном обществе силовой метод неприменим и тогда остаются суд и альтернативное разрешение споров.

Суд применяет право, как и любая система социальных норм, ставит перед собой целью снизить конфликтность общества, используя, естественно, свои специфичные методы. Однако суд замыкает цепь правовых норм и институтов, работающих с конфликтом, т.к. является последней инстанцией. Он властно ликвидирует правовой спор, иногда переводя конфликт социальный на новый, не всегда позитивный уровень.

Но насколько ни была бы унифицирована судебная модель, она в принципе не может быть универсальной. Таким образом, появилась необходимость во внесудебном порядке урегулирования споров и в становлении альтернативных способов разрешения споров, чему во многом и способствовала сама судебная система.

Одним из основных факторов развития альтернативных способов разрешения споров является недостаточная эффективность работы судебной системы при рассмотрении отдельных категорий дел, которая может заключаться в перегруженности судов, длительности судебного разбирательства и других недостатках, присущих судебной системе.

Через суд конфликт может быть разрешен, но, как правило, урегулировать его не удастся и он остается «загнанным» в глубину сознания и эмоций сторон конфликта. Угроза новой вспышки и эскалации конфликта сохраняется на весьма длительное время. Вместе с тем недостаточная эффективность работы судов не является единственным движущим фактором. К другим причинам развития альтернативных способов разрешения споров можно отнести стремление сторон сохранить деловые и партнерские отношения.

Понятие «альтернативное разрешение споров» в самом широком смысле означает любое внесудебное разрешение споров. К методам альтернативного урегулирования споров обычно относят: третейский суд, переговоры, медиацию.

Третейский суд – это суд (судья), избранный сторонами для разрешения спора (споров) между ними, решения которого стороны признают для себя обязательными и обязуются им подчиниться.

Сущность третейского разбирательства состоит в том, что обе стороны доверяют разрешение спора избранным ими третьим лицам, признают для себя обязательность их решений. В свою очередь, третейский суд, рассматривая и разрешая споры, ликвидирует возникший правовой конфликт между его участниками, и тем самым осуществляет защиту нарушенных прав.

Третейское разбирательство – это общественная, негосударственная форма разрешения правовых споров.

Рассмотрение споров третейским судом является альтернативой разбирательству в государственных судах. И отмечается, что преимуществами третейского разбирательства является свобода сторон в выборе судей, участие в определении порядка рассмотрения дела, простота и доступность процедур, быстрота разбирательства и сокращение расходов сторон.

Переговоры – это второй из альтернативных способов разрешения конфликта это переговоры. Но практически невозможно вести переговоры, когда стороны находятся в сильном негативном эмоциональном противостоянии, когда агрессия и нежелание видеть друг друга слишком сильны, т.е. на стадии эскалации конфликта. В этом случае как раз может помочь медиация и медиатор.

Наиболее простым и эффективным из разнообразных альтернативных способов разрешения конфликтов является медиация. В ходе данной процедуры, спорящие стороны самостоятельно вырабатывают приемлемое для них решение, а, соответственно, будут стремиться выполнять его. Именно поэтому медиация занимает особое место среди форм разрешения конфликтов.

Медиация является альтернативным методом судебной процедуры и имеет ряд отличий от нее:

а) Вступление спорящих сторон в процесс медиации является добровольным, а медиатор – свободно выбранным (в этом отношении медиация сходна с арбитражем в форме третейского суда). Тогда как в суде стороны не могут выбирать судью, и вынуждены идти в суд по месту жительства.

б) Если в задачу суда входит определить, кто из сторон прав и кто виноват (или разделить вину между ними), то медиация изначально нацелена на поиск согласия, с помощью посредника обсуждаются разные варианты решения конфликта и совместно выбирают из них тот, который они оба сочтут наилучшим. Медиация ориентирована

скорее на то, что каждая из сторон понимает под справедливостью, чем прямо на юридические законы, правила и прецедента.

в) Если в суде разработка и принятие решения – это функция судьи, то в медиации этим занимаются сами стороны.

г) В суде спорящие стороны обязаны подчиниться судебному решению, даже если одна или обе стороны этим решением не довольны. В ходе медиации же, все решения принимаются только по обоюдному согласию сторон, и они добровольно берут на себя обязанность выполнять принятые ими совместно решения.

д) Следующее отличие медиации от суда в том, что медиация проходит конфиденциально и каждая сторона в любой момент может отказаться от продолжения процесса, тогда как в суде стороны напротив, не могут прекратить переговоры в любой момент, а конфиденциальность в принципе не возможна (поскольку в суде существует обязательный перечень документов, которые должны быть обнародованы).

е) Так как суды перегружены, то рассмотрение дел тянется месяцами, а иногда и годами. Процесс медиации же относительно непродолжителен.

ж) Медиация может обойтись дешевле, чем традиционные судебные процедуры.

з) И наконец, большинство людей, проходящих в суд с нетрудноспособной судебной процедурой, где говорят на языке полном юридических терминов, некоторые значимые вопросы могут не рассматриваться по этическим или правовым ограничениям (т.к. судебный процесс как правило, публичный). В медиации стороны могут поднимать любые вопросы, имеющие отношение к конфликту.

Процесс медиации достаточно гибок. В конфликтах часто таятся нераскрытые или необнаруженные вопросы, и медиация находит их с присущей ей гибкостью.

У судопроизводства и медиации общим является включение в урегулирование конфликта третьей инстанцией. В центре внимания судопроизводства находится прошлое и оценка того, кто прав, а кто нет. В технике медиации, напротив, речь идёт больше о настоящем и о будущем. Центральным вопросом является то, как можно урегулировать конфликт, не выискивая «вину» и «виноватых».

Таким образом, в медиации результат зависит от сторон конфликта. Стороны могут принять и нетрадиционные решения, в том смысле, что они не обязаны руководствоваться предписанными нормами. Конечно, в достигаемой в результате медиации договоренности необходимо соблюдать рамочные условия и учитывать права, которые могут быть обжалованы, так как в противном случае эта договоренность будет недолговечной, но внутри этих рамок существуют

разнообразные возможности для специфического, соответствующего конкретному случаю, урегулирования. Целью являются решения, при которых выигрывают все стороны.

В противоположность медиации участие в судопроизводстве для обвиняемых не является добровольным. Точно так же и принятие приговора не отдается на свободное усмотрение сторон.

Однако существуют и моменты, приближающиеся к методу медиации: в правовой практике часто предпринимается попытка подвинуть спорящие стороны к соглашению, чтобы не требовалось вынесение судебного приговора.

Например, в некоторых штатах США существует правило, что разводы рассматриваются в суде только тогда, когда уже была проведена медиация. Это в определенной степени нарушает принцип добровольности медиации и тем самым может повредить некоторым сильным сторонам процесса медиации.

Тема 2. Медиация как альтернативный метод разрешения споров

Сама процедура медиации появилась в США в 20 – 30-е годы XX века. С 60-х годов в США была разработана концепция медиации в её сегодняшней форме. Эти годы определялись протестами против войны во Вьетнаме, движением за права человека, за новое определение роли полов, студенческими движениями. Идеи, исходившие из этих движений, привели к тому, что начали разрабатываться альтернативы обычным правовым системам.

Важную роль первопроходца сыграл, основанный в 1964 году «Community Relation Service (CRS) министерства юстиции США. Это учреждение должно было помочь разрешать конфликты расистского, этнического или национального характера посредством медиации и переговоров. И оно внесло важный вклад в смягчение многих крупных конфликтов того времени.

В 70-е годы использование и распространение техники медиации возросло. Были организованы первые центры, которые предлагали бесплатные или не дорогие медиативные услуги. Они занимались спорами между арендаторами и нанимателями, супружескими и семейными конфликтами, проблемами с соседями и прочим. В настоящее время в США свыше 700 подобных центров медиации. Одни являются государственными, другие независимыми и рассматривают себя, как альтернативу принятой правовой системе. В США насчитывается свыше двух с половиной тысяч нормативных актов штатов, так или иначе связанных с регулированием процедуры посредничества. В этой стране обращения к медиатору происходят в 75 – 85% случаев

конфликтных ситуаций и соглашения достигнутые в ходе медиации, выполняются 90-95% случаев.

Следует упомянуть использование медиации в международных конфликтах. В хартии Организации Объединенных Наций предусматривается медиация в качестве одной из возможностей разрешения конфликтов. В качестве примера здесь также можно привести то, что соглашение достигнутое в Кэмп-Дэвиде в 1978 году, которое принесло мир между Израилем и Египтом, было заключено благодаря медиации, проведенной президентом Картером.

В Европе (например: Англия, Ирландия, Франция, Германия и др.) концепция медиации была привезена только в восьмидесятих годах XX в. В настоящее время единой модели медиации нет, повсюду ее приспособливают к специфическим условиям каждой страны и экспериментируют над её формой.

В начале 90-х впервые на государственном уровне была признана необходимость изучения и разрешения конфликтов, и Россия обратилась к мировому опыту. На протяжении 20 лет медиация в России не имела правовой основы. В настоящее время в России применение медиации в арбитражных и гражданских судах регламентируется Федеральным законом № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», вступившим в силу с 1 января 2011 года. Технология медиации нова, прежде всего, тем, что ее суть и процедура применения не очень типичны для российского менталитета. Овладение технологией предполагает не просто усвоение знаний (информации) но, реальное изменение мышления в понимании конфликта и роли посредника в переговорах.

В настоящее время медиация развивается в таких странах как Украина, Молдавия, Армения, Азербайджан, Польша, Румыния, Узбекистан, Таджикистан, Киргизия, Литва, Эстония и др. Таким образом, медиация существует в странах бывшего Советского Союза и в странах восточной Европы.

Рассматривая историю становления медиации, как эффективную технологию урегулирования конфликта, можно дать ей следующее определение: медиация – это эффективный метод урегулирования конфликта с участием третьей (нейтральной) стороны, которая является заинтересованной только лишь в том, чтобы стороны разрешили свой спор (конфликт) максимально выгодно для них обеих.

Сразу оговоримся, что в нашем контексте (пока полноценно не разобрались в процедуре «медиации») термины посредничество и медиация используются как взаимозаменяемые и синонимичные. Для зарубежной практики традиционным является употребление дефини-

ций медиация и медиатор, тогда как для российского правового поля до принятия ФЗ № 193 закона «об альтернативной процедуре разрешения спора (до суда) с помощью медиатора» в наибольшей степени приемлемы термины посредничество и посредник.

В спорах, возникающих из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений с участием граждан, в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности посредничество сводится к одной из универсальных процедур.

В дословном переводе «медиация» означает посредничество. Задача медиаторов не в том чтобы вынести решение третейского суда или приговор. Скорее от самих сторон конфликта зависит выработка решения, оптимально соответствующего их интересам. В результате достигнутой договоренности должны выиграть все.

Безусловно, что никто ещё не придумал лучшего средства для разрешения конфликта, чем достижение согласия между сторонами, достигаемого чаще всего посредством примирения. Посредничество, как раз и отличается тем, что действия посредника направлены не на разрешение, а на урегулирование конфликта. Оно обусловлено не стремлением каждой из сторон достичь своих целей и выиграть спор (например, как это происходит при рассмотрении дела судом), а подразумевает более разнообразные решения-компромиссы (временные или постоянные), взаимные уступки и соглашения, достигнутые между оппонентами, фундаментальными началами которых выступают добровольность, самостоятельность, сотрудничество.

В качестве дополнения можно сказать, что посредничество воспринимается несколько шире, чем медиация. Оно предполагает, что посредник может рекомендовать и склонять сторону к принятию того или иного решения. Медиатор же согласно основным принципам этого делать не имеет права. В медиации для того, чтобы процедура была эффективной, выделяют следующие основные принципы:

1. Принцип равноправия сторон.

Стороны в процессе медиации имеют равные права: в выборе медиатора, процедуре, поведении, информации, в оценке приемлемости предложений, условий соглашения и т.п. Медиатору важно обеспечить сторонам равное право на участие в переговорах и принятии решения.

2. Принцип нейтральности.

Неразрывно связан с принципом равноправия сторон, поскольку у медиатора не должно быть никакого личностного отношения к сторонам. Как только нейтральность утрачивается, необходимо тут же прекратить проведение медиации и предложить сторонам выбрать се-

бе другого медиатора. В противном случае это может привести тому, что он окажется обвинен в сговоре со второй стороной.

3. Принцип добровольности.

Соблюдение данного принципа способствует урегулированию спора, поскольку никто не может заставить стороны прийти на переговоры, если они этого не хотят. Необходимо обоюдное согласие сторон на участие в медиации, и стороны сами могут выбрать себе посредника. Также в медиации, в отличие от судебного заседания, каждая сторона имеет право выйти из переговоров в любое время. Точно так же, если одну из сторон не устраивает предложенная кандидатура медиатора, она может попросить о его замене.

4. Принцип конфиденциальности.

Вся информация, которая становится известной в ходе проведения медиации, является закрытой и ограничивается кругом лиц, участвующих в переговорах. Медиатор предупреждает об этом стороны и по окончании медиации уничтожает все записи, которые он вел в ходе переговоров. Точно так же медиатор не может сообщить одной из сторон информацию, полученную от другой, передача информации происходит только с согласия стороны. Безусловно, если в ходе переговоров появляется информация о готовящемся или совершенном преступлении, принцип конфиденциальности не будет работать, об этом перед началом процесса переговоров медиатор сообщает сторонам, сообщает так же (ссылаясь на пункт 1 части 3 статьи 69 ГПК РФ, где написано, что медиаторы не подлежат допросу в качестве свидетелей об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей медиатора) и о том, что если медиатор будет вызван в суд в качестве свидетеля, то сообщать суду сведения, полученные в ходе медиации, он не будет.

В некоторых странах, например в США, закон защищает медиатора и позволяет не сообщать суду информацию, ставшую известной ему в процессе медиации как принцип медиации.

В данной работе мы рассматриваем медиацию как одну из технологий урегулирования конфликтов, чтобы говорить об этом обстоятельнее, постараемся разобраться, какие основные черты свойственны непосредственно конфликту.

Во-первых, конфликт – это явление социальное, порождаемое самой природой общественной жизни. Конфликт должен восприниматься вполне нормальным общественным явлением, способом взаимодействия людей. Как и человек, общество по самой своей природе не может быть абсолютно совершенным, идеальным, бесконфликтным. Дисгармония, противоречия и конфликты – постоянные и неизбежные составные части общественного развития.

Во-вторых, конфликт – это явление осознанное, действие обдуманное. Конфликт предстает как осознание на уровне отдельного человека противоречивости процесса взаимодействия и отношений, различий интересов, целей, как осмысленное противостояние.

В-третьих, конфликт – это явление широко распространенное, повсеместное, вездесущее. Конфликтные ситуации возникают во всех сферах общественной жизни – будь то экономика, политика, быт, культура или идеология. Они неизбежны как неотъемлемый компонент развития общества и самого человека. Бесконфликтность – это иллюзия, утопия и уж тем более не благо.

В-четвертых, конфликт – это такое взаимодействие, которое протекает в форме противостояния, столкновения, противоборства личностей или общественных сил, интересов, взглядов, позиций по меньшей мере двух сторон. В процессе его развертывания имеют место и действия и контрдействия, так как осуществление намерений участников конфликта неизбежно сопряжено с вмешательством в дела другой стороны (или сторон), нанесением ей определенного ущерба, преодолением сопротивления, созданием помех, мешающих добиться поставленной цели.

Активное противоборство и противодействие отличают конфликт от других форм конфронтации – таких, например, как отсутствие согласия по тому или иному вопросу, противоречие (противоположность) интересов различных общностей и индивидов, коллизии между моральными и правовыми нормами, соревновательное соперничество в чем-то или жесткая конкуренция.

В-пятых, еще одна важная черта конфликта – это прогнозируемое явление, подверженное регулированию.

Таким образом, конфликт – это нормальное проявление социальных связей и отношений между людьми, способ взаимодействия при столкновении несовместимых взглядов, позиций и интересов, противоборство взаимосвязанных, но преследующих свои цели двух или более сторон.

Необходимо четко отличать конфликт от иных противоречий – отсутствия простого согласия, несовпадения позиций, противоположности мнений по той или иной жизненно важной проблеме.

Причинами конфликта являются проблемы, явления, события, которые предшествуют конфликту и при определенных ситуациях, складывающихся в процессе деятельности субъектов социального взаимодействия, вызывают его.

Деятельность субъектов социального взаимодействия порождает причины конфликта при определенных условиях, и в результате действия конкретных факторов причины проявляются и создается кон-

фликтная ситуация, при которой отношения между противоборствующими сторонами накаляются до такой степени, что достаточно инцидента, повода («зажечь спичку»), чтобы возник конфликт. Инцидент – это стечение обстоятельств, являющихся поводом для конфликта.

Классификация конфликтов является довольно широкой. Остановимся в рассмотрении конфликтов в зависимости от степени проявления эмоций. Конфликты могут быть «горячими» и «холодными».

Горячие конфликты характеризуются однозначными проявлениями конфликтного поведения: вспышками гнева, проявлениями ярости, вербальной агрессией и нападками друг на друга. Стороны уверены в собственной правоте, горят желанием убедить в этом других и заставить их поучаствовать в конфликте. Они не сомневаются в обоснованности собственных мотивов и свободно выражают свои эмоции.

Но встречаются и другие, так называемые «холодные» конфликты, которые, напротив, характеризуются вежливым и неэмоциональным поведением. Факт конфликта может отрицаться или игнорироваться. Считается, что «горячие» конфликты быстро разрешаются с помощью медиации, так как в этом случае легче определяются интересы и приоритеты сторон.

Любая эмоциональная ситуация сопровождается эмоциональными переживаниями.

Влияние обстоятельств, в том числе и конфликтных ситуаций, порождает у человека определенные эмоции. Хорошо, если эмоции имеют положительную направленность – тогда они становятся фактором, способствующим мобилизации сил человека, помогающим преодолеть препятствия на пути к цели; плохо, если эмоции отрицательны – тогда они угнетают человека, ослабляют его энергию и волю, заставляют пасовать перед сложными жизненными реалиями.

В рамках конфликтологии – науки о закономерностях возникновения, развития, завершения конфликтов, а также принципах, способах и приемах их конструктивного регулирования, осуществляется изучение применения различных технологий урегулирования конфликтов. Одной из наиболее популярных, в настоящее время, можно отнести такую как медиация. В процессе изучения основных фаз протекания конфликтов возможным представляется определение того, на какой из них медиация может оказаться более эффективной в предложении и применении. Более чем в 50% случаев оно считается эффективным. Приблизительно в четверти случаев оно никак не отражается на протекании конфликта, а в 10% отмечается отрицательная тенденция. Изначально многое зависит от содержания конфликтной

ситуации и той позиции, которую занимают стороны. В зависимости от вида конфликта могут использоваться различные подходы в медиации, которых выделяют целое множество: фасилитативная (Facilitative) медиация;

оценочная медиация (Evaluative) медиация;

трансформативная (Transformative) медиация;

директивная медиация (Directive);

фандрайзинговая медиация (Fund-Raising);

основанная на интересах, или интегративная (Interest-based or Integrative) медиация;

отчаянная, безрассудная медиация (Desperate mediation);

ориентированная на разрешение проблем (Problem-solving) медиация;

ориентированная на достижение цели (Goal-oriented) медиация;

направленная на достижение соглашения (Settlement-driven) медиация;

родовая, исходная (Generic) медиация;

гуманистическая (Humanistic) медиация;

нарративная (Narrative) медиация;

познавательная систематическая (Cognitive systemic) медиация;

экосистемная, ориентированная на семью (Ecosystematic, Family-oriented) медиация;

регулятивная медиация;

медиация, основанная на понимании (understanding-based approach).

Наиболее часто встречающимся подходами являются:

- Медиация, ориентированная на решение проблем (problem-solving or settlement-directed approach). Основной особенностью этого подхода является сосредоточенность на интересах людей, а не на позициях: позиция – это исход конфликта, который сторона заявляет как наиболее предпочтительный; интересы – цель, которая должна быть удовлетворена или достигнута. В рамках данного подхода медиатор вначале предлагает сторонам изложить свои позиции, а уже потом помогает им признать, что у сторон существуют общие интересы и потребности.

- Трансформативная медиация (transformative approach). Данный подход позволяет участникам определить ход медиации, в то время как медиатор следует за ними (а не наоборот, когда участники следуют указаниям медиатора). В данном случае, в центре внимания – общение сторон, предоставление им возможности по-новому взглянуть на происходящее и понять это сердцем, а не только разумом. Здесь ключевыми компонентами являются слышание и слушание:

именно это помогает участникам конфликта пережить некую «трансформацию» и прийти к взаимопониманию, что, в свою очередь, способствует признанию ими потребностей друг друга и более чуткому отношению к таким потребностям.

- Нарративная медиация (narrative approach). Нарративный подход основан на убеждении в том, что медиаторы и участники конфликта оказывают продолжительное влияние друг на друга в ходе диалога, т.е. сам процесс выглядит как процесс, в ходе которого участники излагают свой взгляд на происходящее.

- Экосистемная или семейно-ориентированная медиация (ecosystemic or family-focused approach). Данный подход к медиации хорошо подходит для урегулирования семейных конфликтов потому, что основной задачей в ходе разрешения подобных конфликтов является помощь семьям в преодолении грядущих перемен и сохранении нормальных отношений с детьми. Этот подход также применим к межкультурным конфликтам и спорам между людьми разных поколений.

- Медиация, основанная на понимании (understanding-based approach). Главная цель этого подхода заключается в разрешении спора посредством понимания, т.к. более глубокое понимание сторонами их собственных перспектив, приоритетов и интересов, как и перспектив, приоритетов и интересов всех других сторон, делает их способными совместными усилиями преодолеть возникший между ними конфликт. В рамках данного подхода ключевое значение имеет ответственность сторон за те решения, которые они принимают. Такой подход предполагает, что именно сами участники, а не профессионалы, наиболее полно представляют себе суть спора и имеют наилучшие возможности найти решение.

Затронув основные подходы медиации далее (согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 3 декабря 2010 г. N 969 "О программе подготовки медиаторов") необходимо выяснить, каковы преимущества и недостатки медиации по отношению к другим альтернативным способам разрешения споров.

При третейском разбирательстве (суде), несмотря на то, что стороны свободны в выборе судьи – это не способствует совместной выработке решения из сложившейся ситуации. В конечном итоге одна из сторон (проигравшая) может остаться неудовлетворенной, что может привести к дальнейшей эскалации конфликта. В медиации же стороны совместно разрабатывают выход из сложившейся конфликтной ситуации и вырабатывают соглашение, которой устроит всех участников процедуры.

Во время проведения переговоров (как говорилось нами ранее) стороны могут находиться в сильном негативном эмоциональном противостоянии, когда агрессия и нежелание видеть друг друга слишком сильны. В то время как медиатор в ходе проведения процедуры, может провентилировать негативные эмоции сторон, что в дальнейшем приведет к разрешению спора и выработке совместного удовлетворительного для сторон соглашения. Также в медиации можно использовать консилиацию, которая позволяет индивидуально работать с каждой стороной в отдельности, в переговорах же такой способ не предусмотрен.

Одним из основных недостатков медиации можно назвать: необязательность исполнения решения и использование одной из сторон информации, полученной во время участия в медиации для дальнейшей эскалации конфликта. Данные «изъяны» могут быть устранены в том случае, если медиатор компетентен в своей работе и будет ответственно выполнять функцию «расширителя ресурсов», то есть заранее (юридически правильно) подготовит необходимый пакет документов для проведения процедуры или использует возможность предложить сторонам отправиться к компетентному юристу (или сразу нотариусу) по успешному завершению медиации для заверения подписанных документов.

Тема 3. Медиация как междисциплинарная область

В представляемом пособии медиация рассматривается как одна из технологий урегулирования конфликта, как одна из отраслей конфликтологии. При этом нельзя утверждать, что она существует только в рамках конфликтологии независимо от других междисциплинарных областей. Необходимо отметить ее взаимосвязь с этими областями и в чем она может выражаться.

Одной из основных дисциплин, с которыми взаимодействует медиация, является юриспруденция. Юриспруденция представляет собой комплексную науку, изучающую сущностные свойства государства и права. В рамках данной науки вырабатывается и внедряется совокупность правовых знаний. Распространенность правовой информации позволяет вступать гражданам в различные правоотношения, что приводит к применению процедуры медиации для разрешения различных споров в досудебном порядке. Именно поэтому периодически возникает вопрос относительно того, какой специальности (по образованию) должен быть медиатор.

Другой областью взаимодействия является психология, которая представляет собой науку об психических процессах, психических

состояниях, психических свойствах человека. Поскольку в медиации работа главным образом происходит с людьми, то медиатору нужно понимать, психическое состояние человека для того, чтобы во время «провентилировать» негативные эмоции. Без познания некоторых (базовых) элементов о человеческой психике, медиатору может не удастся организовать грамотно процедуру урегулирования спора.

Не уходя далеко от рассмотрения психологии, стоит отметить тесную взаимосвязь медиации с психолингвистикой, которая возникла для решения проблем, которые не могут быть решены ни в психологии, ни в лингвистике. Объединение этих двух дисциплин в одну пограничную дисциплину позволяет использовать понятийный аппарат лингвистики для описания языковой формы речевых высказываний и понятийный аппарат психологии для описания и объяснения психических процессов производства и восприятия речи, формирующейся прижизненно. Основными направлениями современных исследований психолингвистики являются: оптимизация межкультурного общения; оптимизация речевого воздействия общественных институтов на членов социума; оптимизация соупотребления языковых и неязыковых знаков в речевом общении и т.п. В медиации посредник может по речевым компонентам понять состояние сторон и четко следить за его изменением, а также медиатору нужно уметь выстраивать межкультурную эффективную коммуникацию, что не может быть возможным без определенных базовых знаний о том, как это делается.

Можно сказать, что медиация может тесно взаимодействовать и с социологией, если мы будем говорить о таком направлении данной науки, как социология малых групп. Выводы социологии малых групп могут пригодиться в урегулировании сложносоставных споров.

Далее стоит отметить взаимосвязь медиации с философией, в которой изначально стали зарождаться различные методы, способствующие получению информации и её использованию в дальнейшем. При взаимодействии с логикой в медиации осуществляется построение верных суждений, что, впоследствии, приводит к скорейшей выработке соглашений между сторонами. Статистика позволяет подведению итогов проведения медиационных сессий, выявлению закономерностей и некоторых тенденций, применяющихся в ежегодных отчетах медиаторских компаний.

Как мы видим, диапазон взаимодействия медиации с другими дисциплинами довольно широкий. В данном пособии затронута их некоторая часть.

Принятие Федерального закона № 193 «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре ме-

диации)» становится своеобразным закреплением дополнительного средства доступа к правосудию. Медиация представляет собой новый способ нахождения согласия, создающий приемлемые условия для взаимодействия и жизни людей, сохраняя при этом право на существование индивидуальности их мнений и интересов. Более того, медиация может стать возможностью для приобщения граждан к социальной активности, что, скорее всего, будет способствовать развитию в стране демократических институтов. И только на стадии расцвета данного института в России можно будет говорить о доступе к правосудию через медиацию. Распространение медиации напрямую зависит от уровня культуры людей, способных считаться с интересами партнеров, как например, на Западе.

Несмотря на все сложности в настоящее время в России интерес к медиации возрастает, что отразилось в предложении этих услуг на рынке. Однако для сторон менее привлекательно обращаться к медиаторам, деятельность которых еще не известна, чем обратиться в проверенный суд. Поэтому можно говорить о некотором «злоупотреблении» правом на обращение в суд вне зависимости от серьезности конфликта между сторонами.

Например, очень часто спор между сторонами идет из-за незначительной суммы (иногда сумма иска не достигает одной тысячи рублей), дело попадает на рассмотрение в суд, судебное разбирательство длится несколько месяцев, и, получив итоговый судебный акт, спорящие стороны, скорее всего, больше не будут партнерами по бизнесу. По задумке законодателя процедура медиации должна сохранить дружественные отношения между конфликтующими сторонами при минимальных затратах ресурсов. При этом доступ к правосудию сохранится, но осуществляться оно будет при помощи альтернативного способа урегулирования спора, наиболее приемлемого для сторон. Ведь процедура медиации в отличие от судебного разбирательства проводится по взаимному согласию спорящих сторон, поэтому вероятность скорейшего разрешения спора возрастает. Кроме того, Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» гарантирована конфиденциальность, что также выгодно отличает медиацию от разбирательства в суде.

Однако в существующей российской действительности спорящие стороны выбирают судебное разбирательство, так как не привыкли брать на себя ответственность в подобных ситуациях. Медиация в России станет основным альтернативным способом разрешения спора только тогда, когда граждане будут убеждены в преимуществах внесудебного разрешения конфликтов.

Тема 4. Инструменты медиации

Выработка соглашения и его исполнение являются конечным результатом успешной медиации. Основными факторами, которые могут оказать на это влияние, можно назвать соблюдение основных принципов: нейтральности, равноправия, добровольности и конфиденциальности, которые мы затрагивали в самом начале пособия.

Нейтральность включает в себя сохранение независимого, беспристрастного отношения к каждой из сторон и обеспечения им равного права участия в переговорах со стороны медиатора. Естественно, что медиатор – человек, и у него могут возникать свои оценки по поводу правильности или справедливости поведения конфликтующих сторон, симпатии или предубеждения в отношении них. Однако все свои чувства и мнения посредник обязан оставить за пределами процесса медиации. У профессионалов есть такое правило: на медиацию идти «пустым», т.е. без предубеждений. Если медиатор чувствует, что ему трудно сохранить нейтральность, он должен отказаться от ведения процесса.

Равноправие сторон подразумевает, что ни одна из сторон не имеет никаких процедурных преимуществ, обеим предоставляется одинаковое право высказывать свои мнения, определять вопросы для переговоров, выдвигать предложения, оценивать их приемлемость, участвовать в составлении соглашения и иметь равное время для индивидуальной работы с медиатором.

Добровольность отличает медиацию от судебной тяжбы, вступление всех спорящих сторон в данный процесс является добровольным, а медиатор – свободно выбранным. Никто не может заставить стороны участвовать в медиации, если они не хотят этого по какой-либо причине. Этот принцип проявляется и в том, что все решения принимаются только по взаимному согласию сторон, и в том, что каждая сторона в любой момент может отказаться от медиации и прекратить переговоры.

Конфиденциальность предполагает, что все, о чем говорится в процессе медиации, остается внутри этого процесса. Этим медиация отличается от суда, где конфиденциальность противоречила бы принципу публичности судебного разбирательства. Стоит отметить, что полученная в процессе медиации информация о совершенных или готовящихся уголовных преступлениях, разумеется, не может быть скрыта медиатором от правосудия. Все записи, которые ведет медиатор в процессе работы, уничтожаются. Посредник не может выступать в качестве свидетеля, если дело будет все же передано в суд. Посредник не имеет права сообщать одной стороне информацию, кото-

рую он получил от другой в процессе индивидуальной беседы, если не получил на это специального разрешения или просьбы от сообщившего информацию.

Кроме того, на успешность процедуры может оказать влияние присутствие у медиатора таких качеств, как: умение слушать и анализировать; умение ясно излагать свои мысли, гибкость в мышлении и гибкость поведения, умение управлять своими эмоциями и не давить на стороны, несмотря на собственный опыт и знания, помогают сопернику. Это возможно с помощью такого инструмента, как техники активного слушания.

Активное слушание – это такая обратная связь, которая позволяет контролировать правильность восприятия услышанного. В активном слушании слушающий использует словесную форму для подтверждения того, что он понимает услышанное.

Основными видами техники активного слушания являются: перефразирование, или эхо-техника, развитие идеи, резюмирование.

1. Эхо-техника.

а). Сущность эхо-техники в том, что собеседнику возвращается его высказывание, сформулированное своими словами. Это всего лишь повторение отдельных слов или словосочетаний, произнесённых Вашим собеседником. Повторение без изменений.

Эхо-техника используется чаще всего тогда, когда человеку надо бы выговориться, но он по каким-то причинам всё время «притормаживает», цедит слова, делает большие паузы. Эхо-техника тогда побуждает человека продолжить рассказ, тем самым облегчая ему самому задачу говорить до конца, когда это так необходимо. Тогда повторяемые слова нужно повторять в виде вопроса или полувопроса-полуутверждения.

Существует, собственно, два вида эхо-техники:

- Эхо, отражающее эмоции.
- Эхо, отражающее содержание.

б). Главная цель перефразирования – уточнение информации.

«По вашему мнению:...»

«Другими словами, вы считаете, что при выборе колбасы очень важны цвет и качество реза»,

«Как я понял...»,

«Другими словами...»,

«По Вашему мнению...»,

«Насколько я Вас понял...»

«Вы считаете», что...»

«Вы хотите сказать, что...».

2. Развитие идеи.

Собеседник выводит логическое следствие из слов партнера или выдвигает предположение относительно причин высказывания: «Видимо, потому что...»,

«Если исходить из того, что вы сказали, то...»

Используются крайне редко, поскольку, может быть неточной и исказить смысловое поле высказывания партнера или быть лишаящей партнера его защитной маски. «Встреча с самим собой» в присутствии других не всегда приятна.

3. Резюмирование.

Это подытоживание основных идей и чувств «говорящего». Этот прием помогает соединить отрывки разговора в единое целое. Резюмирование помогает разделять информацию на блоки, выделяя главное. Отличается от перефразирования, так как в последнем мы лишь повторяем речь собеседника своими словами, показывая свою внимательность.

Такая технология урегулирования спора как медиация требует, чтобы медиатор меньше говорил сам, а больше задавал вопросы. Для этого посреднику нужно отрабатывать навыки, умения вовремя задать правильный вопрос.

Вопрос является ещё одним наиболее часто используемый инструмент медиатора, который представляет собой форму мысли, выраженную в языке предложением, которое произносят или пишут, когда хотят что-нибудь спросить, то есть получить интересующую информацию. Благодаря вопросам человек прокладывает мост в неизвестное. Это неизвестное может выглядеть привлекательно, а может порой и пугать. Видимо, не зря английское слово «question» (что и означает – «вопрос») происходит от слова «quest», что может означать «поиски, связанные с некоторой неопределенностью и даже риском». Уже само происхождение слова «вопрос» (по крайней мере, в английском языке) подразумевает наличие поиска в ситуации неопределенности. А поскольку неопределенность является неотъемлемой чертой современного стремительно меняющегося мира, развитие умения задавать вопросы представляется крайне актуальным.

Искусство ставить вопросы зависит от многих факторов и условий, но в первую очередь от того, владеете ли вы приемами постановки вопросов и насколько удачно их используете.

Вопросы имеют широкую классификация, которую затрагивать полностью в данном пособии не имеет смысла. Остановимся на основной из них, в которой вопросы делятся на *открытые* и *закрытые* в зависимости от того, предлагаются ли после их формулировки возможные ответы.

«Открытые» вопросы дают большее количество информации от сторон, нежели «закрытые». Это связано с тем, что на открытый вопрос отсутствует однозначный ответ типа «да-нет», как при закрытых вопросах.

Еще стоит выделить такой тип как «альтернативный» вопрос, который отличается от «да-нет» вопроса по такой важной характеристике, как уравнишенность формулировки. В медиации он может способствовать генерированию идей, тем самым способствуя сторонам выработать наиболее приемлемой для них соглашение.

В целом можно сказать, что доброжелательность к людям, но в то же время, настойчивость и терпение в достижении целей, работоспособность помогают посредникам управлять процессом. Быть терпимым к критике и способность работать в агрессивной среде.

Мешает же медиатору авторитарность поведения, отсутствие гибкости, «заикленность» на собственном мнении, неумение наладить контакт с людьми, желание всех поучать и уверенность, что он знает как надо для других.

Во время проведения процедуры урегулирования спора, медиатору необходимо помнить, что восприятие является одним из основных процессов непосредственного познания действительности и у каждого человека картина мировосприятия своя. Учитывая данный факт, используя инструменты, описанные ранее, нужно сторонам дать услышать, что они имеют в виду в своих высказываниях по проблемным вопросам. Таким образом, в процессе медиации коммуникация будет становиться эффективной.

Коммуникация представляет собой процесс общения между сторонами. Общение в свою очередь – это способ взаимодействия между людьми, заключающийся в обмене информацией, а также в восприятии и понимании партнерами друг друга.

Составными элементами общения являются:

- Сообщение – это наименьший элемент языка, имеющий идею или смысл, пригодный для общения.
- Диалог – форма устного или письменного обмена высказываниями (репликами) в разговоре между двумя и более людьми.
- Раппорт – это термин, который подразумевает установление специфического контакта, включающего определенную меру доверия или взаимопонимания с человеком или группой людей, а также само состояние такого контакта.
- Точка зрения – жизненная позиция, с которой субъект оценивает происходящие вокруг него события.

- Комплимент – это особая форма похвалы, выражение одобрения, уважения, признания или восхищения; любезные, приятные слова, лестный отзыв.

- Интерес – эмоциональное проявление познавательных потребностей человека. Удовлетворение интереса может привести к укреплению и развитию. Неудовлетворение интереса может привести к депрессии.

Общение классифицируют на следующие виды:

- Вербальным общением называют взаимодействие двух или более людей, состоящее в обмене между ними информацией познавательного и/или аффективно-оценочного характера использует в качестве знаковой системы человеческую речь, естественный звуковой язык, то есть систему фонетических знаков, включающую два принципа: лексический и синтаксический. Речь является самым универсальным средством коммуникации, поскольку при передаче информации при помощи речи менее всего теряется смысл сообщения.

- Невербальным общением называют коммуникационное взаимодействие между индивидами без использования слов (передача информации или влияние друг на друга через образы, интонации, жесты, мимику, пантомимику, изменение мизансцены общения), то есть без речевых и языковых средств, представленных в прямой или какой-либо знаковой форме. Инструментом такого «общения» становится тело человека, обладающее широким диапазоном средств и способов передачи информации или обмена ею, которое включает в себя все формы самовыражения человека. Распространённое рабочее название, которое употребляется среди людей – «невербалика» или «язык тела». Психологи считают, что правильная интерпретация невербальных сигналов является важнейшим условием эффективного общения.

В процессе организации и проведения процедуры медиатору необходимо учитывать вербальные и невербальные средства общения для того, чтобы лучше слышать стороны и использовать получаемую информацию для скорейшего достижения согласия между ними.

Любая коммуникация осуществляется с определенной целью. Поскольку цели могут быть разными, то их классифицируют по следующим формам коммуникационного действия:

1. Подражание – воспроизведение индивидом черт и образцов поведения. Его роль особенно велика в процессе социализации. Чтобы не ломать голову человек в стандартных ситуациях ведет себя так, как ведут себя окружающие. Это одна из древнейших форм передачи смыслов, используемая высшими животными и птицами; недаром не-

которые ученые считали источником подражания стадный инстинкт. Под подражанием понимается воспроизведение реципиентом движений, действий, повадок коммуниканта. Подражание может быть произвольным и непроизвольным (бессознательным). Произвольное подражание (имитация) используется при школьном обучении, овладении технологиями, мастерством. Непроизвольное подражание – основной способ первичной социализации (т.е. процесса усвоения индивидуумом образцов поведения, социальных норм и ценностей, знаний, навыков, позволяющих ему успешно функционировать в обществе).

В общественной жизни посредством подражания происходит распространение модных новаций, популярных идей и веяний. Вместе с тем, благодаря подражанию, из поколения к поколению передаются традиции, обычаи, стереотипы поведения. Можно сказать, что подражание - один из способов существования социальной памяти.

Э. Фромм среди специфически человеческих социально-культурных потребностей отмечал стремление к уподоблению, поиску объекта поклонения, отождествлению себя с кем-то более сильным, умным, красивым. В детстве дети уподобляют себя родителям, во взрослом состоянии – литературным героям, спортсменам, артистам, воинам.

Подражание – это такое объект-субъектное взаимодействие, где активную роль играет реципиент, а коммуникатор – пассивный объект. Реципиент целенаправленно выбирает коммуникатора и использует его в качестве источника смыслов, которые он хотел бы усвоить. Коммуникатор при этом зачастую не осознает своего участия в коммуникативном действии.

В медиации подражание может помочь расположить к себе какую-либо из сторон для того, чтобы она могла довериться и изменить свою позицию для того, чтобы в дальнейшем было выработано наилучшее соглашение.

2. Диалог – форма коммуникативного взаимодействия, освоенная людьми в процессе антропогенеза при формировании человеческого языка и речи. Это субъектное взаимодействие, участники которого относятся друг к другу как к равноправному партнеру, владеющему определенными смыслами.

Диалоговая коммуникация представляется как последовательность высказываний участников, сменяющих друг друга в роли «коммуниканта» и «реципиента». Высказывание является единицей смысла. Участники диалога совместно создают Текст, обладающий относительной смысловой завершенностью. Диалог близок к схеме «стимул–реакция», он не требует такого уровня программирования и ор-

ганизации, как монологическое выступление. Поэтому именно диалог считается первоначальной формой речи, возникшей еще у питекантропов (1500 – 200 тыс. лет назад), а монологическая речь – более поздним коммуникационным достижением, требующим более высокой культуры речи и некоторых ораторских навыков.

Данная форма коммуникационного действия всегда используется в медиации, поскольку от нее зависит возможность выработать соглашения, которое может устроить обе стороны.

3. Управление является коммуникационным действием, когда коммуникант рассматривает реципиента как средство достижения своих целей, как объект управления. В этом случае между коммуникантом и реципиентом устанавливаются субъект-объектные отношения. Управление отличается от диалога тем, что субъект имеет право монолога, а реципиент не может дискутировать с коммуникантом, он может только сообщать о своей реакции по каналу обратной связи.

Управление как социальное взаимодействие может быть: в форме заражения, внушения и убеждения.

- Заражение является особой формой управленческого коммуникационного действия, которое стихийно возникает в массах людей. Оно играет важную роль в распространении форм поведения. Сущность его заключается в передаче психического настроя от одного человека к другому. Это самый древний механизм воздействия. Он возникает в массе, где действует механизм многократного взаимного усиления эмоциональных воздействий. Степень заражаемости зависит:

- а) от интенсивности эмоционального состояния оратора;
- б) от количества слушателей;
- в) от уровня развития самосознания (в высокоразвитых обществах – слабее).

Источниками заражения могут быть ритуальные танцы, музыкальные ритмы, религиозный экстаз, спортивный азарт, ораторское мастерство. По-видимому, при заражении большую роль играют бессознательные побуждения.

- Внушение (суггестия) – целенаправленное неаргументированное воздействие одного человека на другого. В толпе действие механизма внушения усиливается. Лишь немногие обладают достаточно сильной психикой, чтобы противостоять этому внушению. Как и заражение, внушение воздействует на эмоционально-бессознательную сферу человека. Но отличается: а) сам внушающий (суггестор) не находится в состоянии эмоционального возбуждения; б) внушение преднамеренно, осознанно, заражение – нет; в) внушение всегда осуществляется через речевое воздействие, заражение – через невербальные средства.

Поскольку медиатор является организатором медиации, то он должен уметь управлять данной процедурой. Наиболее приемлемым способом управления является убеждение, поскольку оно основано на рациональности действий, как сторон, так и медиатора. Что касается остальных способов управления, то их скорее можно отнести к манипуляциям, которые могут привести не всегда к положительным результатам.

Второй модуль «Медиация как процедура»

Тема 1. Медиатор и процедура медиации

В процессе проведения примирительной процедуры к медиатору предъявляются различные требования и ограничения независимо от его первоначального высшего профессионального образования, которые необходимы для успешной медиации. Во время медиации посредник должен уметь выполнять ряд специальных функций:

- **Беспристрастный организатор.**

Как организатор процесса медиации медиатор обеспечивает конструктивное ведение переговоров. Он задаёт «тон» – направленность всему процессу.

- **Активный слушатель.**

Медиатор должен быть активным слушателем. Ему следует понимать как содержательную, так и эмоциональную составляющую речи спорящих, а затем показать спорящим, что он их действительно услышал.

- **Проверяющий на реалистичность того, что говорят стороны.**
- **«Адвокат дьявола».**

Функция «адвоката дьявола» необходима медиатору, когда стороны приходят в тупик. Быть «адвоката дьявола» значит, задавая вопросы «заставить» сторону посмотреть на ситуацию не в самом выгодном для нее исходе, к которому сторона идёт в результате своей жесткой позиции. Как правило, после такого обсуждения сторона начинает вести себя более гибко.

- **Генератор идей.**

Медиатор может видеть варианты разрешения ситуации, но в то же время, он не может подсказывать сторонам решение. Он может лишь стимулировать стороны к поиску выхода, выполняя функцию генератора идей.

- **Расширитель ресурсов.**

Посредник также может расширить ресурсы спорщиков. Выполняя эту функцию, медиатор снабжает участников спора информацией, или помогает им разыскать необходимую информацию, полезную для обеих сторон (например, если есть вероятность, что сведения которыми располагают стороны неполны, то медиатор рекомендует обратиться к соответствующим надежным источникам (докторам или специалистам-финансистам\юристам) где они смогут получить правильную информацию.

- **Обучающий ведению переговоров.**

В этой роли посредник обучает стороны думать, действовать и вести переговоры с установкой на сотрудничество.

- Помогающий с составлении согласовании соглашения.

Суть этой функции в том, что медиатор отслеживает корректность составления и полноту содержания соглашения.

- Хранитель психологического климата.

Эта функция тесно связана с функцией организатора процесса и заключается в том, чтобы поддерживать, пусть жесткое, но конструктивное взаимодействие между сторонами.

К основным принципам поведения, которыми нужно обладать медиатору относят:

- а) честность;

Медиатор должен действовать открыто и честно во всех профессиональных и деловых взаимоотношениях. Принцип честности также предполагает честное ведение дел и правдивость. Также он обязан соблюдать деловую этику и убеждать стороны спора в пользу этических методов ведения дел в конфликтной ситуации.

- б) объективность;

Медиатор не должен допускать, чтобы предвзятость, конфликт интересов, либо другие лица влияли на объективность его профессиональных суждений. Он может оказаться в ситуации, которая способна повредить его объективности. Посреднику следует избегать отношений, которые могут исказить или повлиять на его профессиональные суждения.

- в) компетентность и должная тщательность;

Медиатор обязан постоянно поддерживать свои знания и навыки на уровне обеспечивающем предоставление клиентам или работодателям квалифицированных профессиональных услуг, основанных на новейших достижениях практики и современном законодательстве. При оказании профессиональных услуг он должен действовать с должным усердием и в соответствии с применимыми техническими и профессиональными стандартами.

Квалифицированная услуга по проведению процедуры медиации предполагает наличие обоснованного суждения по применению профессиональных знаний и навыков в процессе предоставления такой услуги. Обеспечение профессиональной компетентности можно разделить на два самостоятельных этапа:

- достижение должного уровня профессиональной компетентности;
- поддержание профессиональной компетентности на должном уровне.

Поддержание профессиональной компетентности требует постоянной осведомленности и понимания соответствующих технических, профессиональных и деловых новшеств. Постоянное повышение профессиональной квалификации развивает и поддерживает способности, позволяющие медиатору компетентно работать в профессиональной среде.

Под усердием понимается обязанность действовать в соответствии с интересами сторон спора, требованиями закона, внимательно, тщательно и своевременно.

Профессиональный медиатор должен предпринимать меры к тому, чтобы медиаторы, работающие под его началом, имели надлежащую подготовку и должное руководство.

В случаях, когда это уместно, медиатор должен ставить сторон спора или иных пользователей услуг медиации в известность об ограничениях, присущих этим услугам с тем, чтобы избегать толкования, выраженного медиатором, мнения как утверждения факта.

г) конфиденциальность;

Профессиональный посредник и медиатор также должны соблюдать конфиденциальность информации, раскрытой ему потенциальным клиентом или работодателем и не должен раскрывать эту информацию третьим лицам, не обладающим надлежащими и конкретными полномочиями, за исключением случаев, когда Медиатор имеет законное или профессиональное право либо обязан раскрыть такую информацию. Конфиденциальная информация, полученная в результате профессиональных или деловых отношений, не должна использоваться Посредником для получения им или третьими лицами каких-либо преимуществ в споре.

Медиатор также должен иметь в виду необходимость соблюдать конфиденциальность информации внутри Профессионального посредника, под началом которого он работает (в организации) или в отношениях с работодателями.

Посредник должен предпринимать все разумные меры к тому, чтобы лица работающие под его началом, и лица, от которых он получает консультации или помощь, с должным уважением относились к его обязанности соблюдать конфиденциальность информации.

Необходимость соблюдать принцип конфиденциальности сохраняется даже после окончания отношений между посредником и стороной спора или посредником и посредником. Меняя место работы или приступая к работе с новым клиентом посредник имеет право использовать предыдущий опыт. Однако посредник не должен использовать или раскрывать конфиденциальную информацию, собран-

ную или полученную в результате профессиональных или деловых отношений.

В следующих обстоятельствах медиатор должен или может быть обязан раскрыть конфиденциальную информацию, либо такое раскрытие может быть уместным:

- раскрытие разрешено законом и (или) санкционировано сторонами спора или профессиональным посредником-работодателем

- раскрытие требуется законом, например: при подготовке документов или представлении доказательств в иной форме в ходе судебного разбирательства; при сообщении ставших известными фактов нарушения закона должностными лицами, органам государственной власти;

- раскрытие является профессиональной обязанностью или правом (если это не запрещено законом):

- при проверке качества работы, проводимой внутри профессионального посредника-организации или саморегулируемой организацией посредников;

- при ответе на запрос или в ходе расследования внутри профессионального посредника-организации, саморегулируемой организации посредников или надзорного органа;

- при защите посредником своих профессиональных интересов в ходе судебного разбирательства;

При принятии решения о возможности раскрытия конфиденциальной информации посредник должен учитывать следующее:

- будет ли нанесен ущерб интересам какой-либо из сторон, включая третьих лиц интересы которых также могут быть затронуты, при наличии разрешения клиента или работодателя на раскрытие информации?

- является ли соответствующая информация общеизвестной через средства массовой информации или сайты судов РФ? В ситуации, когда имеют место необоснованные факты, неполная информация либо необоснованные выводы, должно быть использовано профессиональное суждение для определения, в каком виде раскрывать информацию (если необходимо раскрывать);

- характер предполагаемого сообщения и его адресат. В особенности посредник должен быть уверен, что лица, которым адресовано сообщение, являются надлежащими получателями.

д) профессионализм;

Посредник должен соблюдать соответствующие законы и нормативные акты и избегать любых действий, которые дискредитируют или могут дискредитировать профессию либо являются действиями, которые разумное и хорошо осведомленное стороннее лицо, обла-

дающее всей необходимой информацией, расценит как отрицательно влияющие на хорошую репутацию профессии.

При предложении и продвижении своей кандидатуры и услуг медиатор не должен дискредитировать профессию.

Медиатор должен быть честным, правдивым и не должен:

– делать заявления, преувеличивающие уровень опыта, знаний, качества услуг;

– давать пренебрежительные отзывы о работе других посредников или проводить необоснованные сравнения своей работы с работой коллег.

Оказывать противодействие недобросовестным приемам в переговорах и сделках, в частности, коррупции.

Условия, в которых работает посредник, могут привести к возникновению рисков нарушения основных принципов. Невозможно описать все ситуации, в которых возникают такие риски, и определить надлежащие действия, направленные на их устранение. Кроме того, характер конфликтной ситуации может существенно различаться от случая к случаю, и, следовательно, возможно возникновение различных рисков, которые соответственно требуют разных защитных мер. Таким образом, модель, требующая от посредника не просто следовать заданному набору правил, которые могут быть оспорены, а определять, оценивать и реагировать на риски нарушения основных принципов, служит общественным интересам.

В описании основных принципов поведения медиатора приведена модель, имеющая цель помочь выявлять оценивать и реагировать на риски нарушения основных принципов медиации. Если выявленная угроза нарушения не является явно незначительной, то посредник должен, если это уместно, предпринять меры предосторожности, направленные на устранение таких рисков или сведение ее до приемлемого уровня, при котором соответствие основным принципам не подвергается опасности.

В случае, когда медиатор знает либо, когда может обоснованно ожидать, что он знает о наличии обстоятельств или отношений, которые могут подвергнуть опасности соблюдение основных принципов, он обязан оценить любые риски нарушения таковых.

При оценке значимости рисков посредник должен принимать во внимание как количественные, так и качественные факторы. Если посредник не может предпринять надлежащие меры предосторожности, он обязан отказаться от предоставления требуемых от него профессиональных услуг или прекратить их предоставление, или в случае необходимости отказаться от выполнения своих обязанностей перед сторонами.

Медиатор может непреднамеренно нарушить некоторые их трагируемых принципов. В зависимости от характера и значимости такое непреднамеренное нарушение может не представлять опасность для соблюдения основных принципов. Как только такое нарушение обнаружено, оно должно быть незамедлительно исправлено и должны быть приняты необходимые меры предосторожности.

Соблюдению основных принципов могут угрожать самые разные обстоятельства. Большинство рисков можно разделить на следующие категории:

- риски личной заинтересованности, которые могут возникнуть вследствие финансовых или других интересов медиатора, его ближайших родственников или членов семьи;

- риски самоконтроля, которые могут возникнуть, когда предыдущее суждение должно быть переоценено медиатором, ранее вынесшим это суждение;

- риски заступничества, которые могут возникнуть, когда, продвигая какую-либо позицию или мнение, медиатор доходит до некоторой границы, за которой его объективность может быть подвергнута сомнению;

- риски близкого знакомства, которые могут возникнуть, если в результате близких отношений медиатор проявляет сочувствие в отношении стороны спора (понимание не есть сочувствие!);

- риски шантажа, которые могут возникнуть, когда с помощью рисков (реальных или воспринимаемых как таковые) медиатору пытаются помешать действовать объективно.

Характер и значимость рисков могут различаться в зависимости от того возникают ли они в связи с оказанием клиенту услуг по проведению процедуры медиации или сопутствующих услуг.

Примерами обстоятельств, при которых могут возникнуть риски личной заинтересованности, являются, в частности:

- финансовая заинтересованность в клиенте или общая с клиентом финансовая заинтересованность;

- чрезмерная зависимость от общего размера гонорара, получаемого от одного клиента;

- наличие тесных деловых отношений с клиентом;

- обеспокоенность возможностью потерять клиента;

- возможность стать сотрудником клиента;

- условный гонорар, зависящий от результатов медиации/мирового соглашения/решения суда;

- заем, выданный стороне спора, которому оказываются услуги по медиации, а также заем, полученный медиатором от сторон / стороны спора.

Примерами обстоятельств, при которых могут возникнуть риски самоконтроля – являются, в частности:

- обнаружение существенной ошибки при перепроверке работы посредника;

- участник команды медиаторов является или в недавнем прошлом являлся директором или должностным лицом стороны спора;

- участник команды медиаторов работает или в недавнем прошлом работал по найму у стороны спора в должности, позволяющей оказывать непосредственное и существенное влияние на конфликт;

- оказание клиенту услуги, непосредственно влияющей на урегулирование спора

Примерами обстоятельств, при которых могут возникнуть риски заступничества, являются, в частности:

- продвижение акций публичной компании, когда эта компания является клиентом по урегулированию конфликта;

- действия в качестве защитника/представителя/адвоката клиента в ходе судебного разбирательства или споре с третьей стороной.

Примерами обстоятельств, при которых могут возникнуть риски близкого знакомства, являются, в частности:

- медиатор находится в близких родственных или семейных отношениях с директором или иным должностным лицом стороны спора;

- медиатор находится в близких родственных или семейных отношениях с работником клиента, занимающим должность, которая позволяет оказывать непосредственное существенное влияние на предмет задания;

- бывший собственник или руководитель профессионального посредника является директором или иным должностным лицом стороны спора либо работником занимающим должность, которая позволяет оказывать непосредственное существенное влияние на предмет задания;

- принятие подарков или знаков особого внимания от стороны спора, за исключением случаев, когда их стоимость является явно незначительной;

- длительные деловые отношения между старшим персоналом профессионального посредника и стороной спора.

Примерами обстоятельств, при которых могут возникнуть риски шантажа являются, в частности:

- угроза нарушения возбуждения судебного разбирательства;

- давление с целью необоснованно искажения конфликтной ситуации, провокаций к недобросовестным приемам со стороны стороны спора или третьих лиц.

Посредник может также столкнуться с тем, что некоторые особые обстоятельства ведут к возникновению уникальных рисков нарушения одного или более основных принципов. Очевидно, что такие уникальные риски не могут быть классифицированы. При профессиональных либо деловых отношениях посредник должен всегда помнить о возможности таких рисков.

Меры предосторожности, которые могут устранить указанные риски или ослабить их до приемлемого уровня, подразделяются на две общие группы:

- меры предосторожности, предусмотренные профессией, законом или нормативными актами;

- меры предосторожности, обусловленные рабочей средой.

Меры предосторожности, предусмотренные профессией, законом или нормативными актами, включают, в частности:

- требования к образованию, профессиональной подготовке и опыту, необходимым для занятия профессией;

- требования постоянного повышения профессиональной квалификации;

- руководство по корпоративному поведению (управлению);

- профессиональные правила (стандарты);

- контроль процедуры медиации со стороны СРО и надзорных органов, а также качества работы и соблюдения дисциплинарных процедур;

- внешние проверки юридически уполномоченными третьими лицами отчетов документов, сообщений и иной информации, подготовленных посредником.

Меры предосторожности, обусловленные рабочей средой, различаются в зависимости от конкретных обстоятельств. Такие меры предосторожности включают общие меры, относящиеся к деятельности, и конкретные меры, относящиеся к заданию.

Медиатор должен вынести суждение о том, как лучше реагировать на выявленные риски. При этом ему нужно рассмотреть, что именно признало бы приемлемым разумное и хорошо информированное стороннее лицо, обладающее всей необходимой информацией (в том числе о существенности рисков и принятых мерах предосторожности). При таком рассмотрении должны учитываться такие факторы, как существенность рисков, характер задания и структура профессионального посредника.

Общие меры предосторожности, относящиеся к деятельности профессионального посредника, могут включать:

- руководство профессионального посредника-организации, при котором подчеркивается важность соблюдения основных принципов;

- руководство профессионального посредника-организации, при котором подразумевается, что медиаторы будут действовать этично;
- правила и процедуры проведения контроля и мониторинга качества процедуры медиации;
- документально зафиксированные правила, предусматривающие выявление рисков нарушения основных принципов, оценку их серьезности и в случаях, когда такие риски не являются явно незначительными, определение и осуществление мер предосторожности для их устранения или сведения до приемлемого уровня;
- для профессиональных посредников-организаций используются документально зафиксированные правила независимости и нейтральности и осуществление мер предосторожности для устранения рисков или сведения до приемлемого уровня;
- документально зафиксированные внутренние правила и процедуры, требующие соблюдения основных принципов;
- правила и процедуры, позволяющие идентифицировать интересы и отношения между профессиональным посредником-организацией или медиаторами и сторонами спора;
- правила и процедуры контроля и при необходимости управления зависимостью доходов профессионального посредника от поступлений от отдельного клиента;
- привлечение других руководителей и групп, выполняющих задания, для оказания клиенту по проверке услуг, не связанных с проверкой;
- правила и процедуры, запрещающие лицам, не являющимся медиаторами неправомерно влиять на конфликтную ситуацию.
- своевременное доведение информации о правилах и процедурах профессионального посредника, в том числе о любых изменениях в них, до сведения всех руководителей и профессиональных сотрудников, и надлежащая организация их обучения;
- назначение одного из руководителей профессионального посредника ответственным за должное функционирование системы внутреннего контроля качества;
- информирование всех руководителей и сотрудников профессионального посредника обо всех клиентах по проверке и связанных с ними организациях независимость по отношению к которым они должны соблюдать;
- дисциплинарный механизм, стимулирующий соблюдение правил и процедур профессионального посредника;
- официально объявленные правила и процедуры, стимулирующие и уполномочивающие сотрудников сообщать руководству про-

фессионального посредника о любых проблемах, связанных с соблюдением основных принципов.

Конкретные меры предосторожности, относящиеся к заданию, могут включать:

- привлечение другого посредника для проверки проделанной работы или получения необходимой консультации;
- получение консультаций от независимой третьей стороны (например, комитета по урегулированию конфликта клиента), профессионального контрольного органа или других посредников;
- обсуждение этических проблем с руководящими работниками клиента;
- раскрытие руководящим работникам клиента характера оказываемых услуг и размера взимаемой платы (гонорара);
- привлечение другой профессионального посредника для выполнения (повторного выполнения) части задания;
- ротация руководящего персонала проверяющей группы.

В зависимости от характера задания медиатор может также полагаться на меры предосторожности, применяемые стороной спора. Однако для сведения рисков до приемлемого уровня полагаться исключительно на такие меры недостаточно.

Меры предосторожности, заложенные в услугах/процедурах профессионального медиатора, могут включать:

- утверждение или одобрение назначения медиатора для урегулирования конфликтной ситуации лицами, не входящими в руководство сторон спора;
- наличие у сторон спора - организаций компетентных работников, обладающих опытом и полномочиями для принятия управленческих решений;
- применение стороной спора в ходе медиации, не связанных с посредником внутренних процедур, обеспечивающих объективный выбор медиатора;
- наличие у клиента структуры корпоративного поведения (управления) обеспечивающей надлежащее наблюдение и информирование об услугах профессионального посредника.

Определенные меры предосторожности могут увеличить вероятность выявления или пресечения неэтичного поведения. Такие меры включают, в частности:

- эффективную, широко освещаемую систему работы с жалобами и претензиями сторон спора по результатам процедуры медиации, позволяющую коллегам работодателям и представителям общественности обращать внимание на факты непрофессионального или неэтичного поведения;

– четко определенную обязанность сообщать о нарушениях норм этики.

Характер мер предосторожности, подлежащих принятию, изменяется в зависимости от обстоятельств. При вынесении профессионального суждения посредник должен рассмотреть, что признало бы неприемлемым разумное и хорошо информированное стороннее лицо, обладающее всей необходимой информацией (в том числе о существовании риски и принятых мерах предосторожности).

При оценке соблюдения основных принципов медиатору, возможно, потребуется умение разрешить конфликт, возникающий из применения основных принципов поведения.

Приступая к формальному или неформальному процессу разрешения конфликта, посредник в качестве части такого процесса должен самостоятельно или совместно с другими лицами рассмотреть:

- уместные факты;
- имеющиеся этические проблемы;
- основные принципы, имеющие отношение к конфликтной ситуации
- установленные внутренние процедуры;
- наилучшие альтернативы обсуждаемому соглашению.

Рассмотрев указанное, медиатору нужно определить соответствующий образ действий, совместимый с основными принципами поведения. Медиатору стоит взвешивать последствия каждого возможного образа действий. Если проблема остается неразрешенной, посредник должен проконсультироваться с соответствующими лицами в профессионального посредника с целью получения помощи для разрешения конфликта.

В интересах медиатора может осуществляться документирование конфликтной ситуации.

Если сложный конфликт не поддается разрешению, медиатор может пожелать обратиться за профессиональным советом в соответствующую саморегулируемую организацию медиаторов или к профессиональными медиаторам Некоммерческого Партнерства «Лига медиаторов Поволжья» и, таким образом, получить рекомендации по разрешению этической проблемы, не нарушая при этом конфиденциальности. Например, медиатор может столкнуться со случаем мошенничества, сообщая о котором он может нарушить обязательство соблюдать конфиденциальность. В таком случае посредник должен рассмотреть возможность юридической консультации, чтобы определить, обязан ли он сообщать о данном факте компетентным органам.

Если все возможные варианты исчерпаны, а этический конфликт остается неразрешенным, медиатор должен (когда это возможно) от-

казаться от проведения медиации, которая стала причиной этического конфликта.

Посредник должен соблюдать конфиденциальность даже вне профессиональной среды. Медиатор должен помнить о возможности неумышленного разглашения информации, особенно в условиях поддержания длительных связей с деловыми партнерами либо их близкими родственниками или членами семьи.

Затрагиваемые в данной части пособия, правила (стандарты) и нормы соответствуют профессиональной этике медиаторов.

Тема 2. Подготовка к процедуре медиации

Подготовка к медиации, представляет собой непростой процесс, как можешь показаться. Начинается она с того, что стороны обращаются к медиатору. Обращение может проходить несколькими способами. Во-первых, по рекомендации через лиц, которые уже пользовались медиацией. Во-вторых, в виде челночной дипломатия или консилиации, когда медиатор встречается с каждой из сторон отдельно и служит передатчиком предложений, альтернатив. Иногда могут предлагаться собственные варианты сторон того, какую они хотели бы использовать форму медиации. Имеются большие возможности результативности медиации для избирательной передачи информации, изменения ее формулировок с учетом особенностей сторон. В третьих, когда стороны сами приходят к медиатору. В настоящий момент в Государственной Думе РФ принимается решение о подготовке изменений в законопроект о необходимости введения медиации в качестве обязательной досудебной процедуры.

Выбор медиатора зависит в первую очередь от самих сторон, во вторую от организации, в которую обратились стороны.

Существуют различные точки зрения относительно того, как лучше выбрать медиатора. Некоторые специалисты утверждают, что надо смотреть сначала на внешние параметры, а затем обратить внимание на внутренние. Если выбирать медиатора по глазам, то взгляд должен вызывать доверие. Важным считается доверие человеку, с которым сторона будет работать. Такой параметр, как лицо является вторым по значимости для выбора медиатора. После 30 лет характер человека отражается на его лице, так утверждают специалисты физиогномики. Рекомендуются присмотреться, какие мышцы лица наиболее развиты. Для медиатора важными являются такие качества, как интеллект, терпение, креативность, хорошее здоровье, поскольку он работает в конфликте. В том случае, если Вы выбираете медиатора по внешнему виду, поскольку во время переговоров вам придется много

общаться с медиатором, то его внешний вид и поведение не должны вызывать у вас отторжение. Аккуратность в одежде, как правило, свидетельствует и об отношении к работе. Яркость и броскость говорят скорее о нереализованных запросах. "Затянутость и застегнутость на все пуговицы" – о комплексах и неуверенности. Привлекающие внимание элементы в одежде и яркие украшения – о многом, но только не о профессионализме. При этом не стоит переоценивать значение личных качеств.

Что касается такого параметра, как образование, то в нашей стране медиаторы сертифицируются авторитетными в конфликтологии негосударственными организациями. Помимо высшего образования медиаторы проходят специальный курс обучения. Лучшими практическими учебными программами считаются программы Санкт-Петербургского государственного университета и Казанского (Приволжского) федерального университета.

Касательно опыта рекомендуется посмотреть на профессиональную и общественную активность медиатора, на его партийную принадлежность. Если медиатор не принадлежит к партийным спискам – это расширяет его возможности в работе с конфликтами (если в биографии наших медиаторов ничего не говорится о партийной принадлежности – значит, медиатор не состоит ни в какой политической партии). Обратите внимание на конкретный опыт работы медиатором, успехи на дано поприще, на специфику предыдущей деятельности. Организации, публикующие списки медиаторов несут ответственность за достоверность информации и качество своих специалистов. НП "Лига Медиаторов Поволжья" очень тщательно отбирает медиаторов. Перед аккредитацией медиаторы Лиги проходят ряд тестов, сдают экзамены на использование и применение технологии медиации.

Если Вы выбираете медиатора по фотографии, то нужно помнить, что она является всего лишь "слепок" с человека.

Итак, медиатор должен быть: понимающим, мудрым, доброжелательным и еще, он должен быть профессионалом.

Не все споры, конфликты могут быть урегулированы с помощью медиации.

Основным критерием возможности рассмотрения спора с помощью процедуры медиации. Является согласие обеих сторон участвовать в данной процедуре или, когда стороны настроены на дальнейшее взаимодействие, совместное сотрудничество. В том случае, если одна из сторон против, тогда медиация может не состояться. Данный факт не говорит о том, что нужно отказаться от работы с этой стороной, отказ может произойти от незнания возможностей итога медиации. Как показывает опыт работы членов НП «Лига медиаторов

Поволжья», то были случаи, когда одна из сторон не знала о возможностях урегулирования спора (до суда), а другая как раз обратилась в Партнерство. В итоге, медиатор, работающий с данной ситуацией, сумел грамотно донести информацию о медиации другой стороне, об основных принципах, на которых она базируется, и о преимуществе перед судом, после чего она согласилась попробовать поучаствовать в этой процедуре.

Использование в споре медиации зависит от того, готовы ли стороны к тому, чтобы договариваться, хотели бы стороны в дальнейшем вместе работать, но самое главное, если стороны соглашались на процедуру разрешения спора до суда – это означает, что применение медиации вполне возможно. В современной России стороны слабо осведомлены, как о медиации, так же об ее эффективности, поэтому необходимо развивать институт медиации и, соответственно, информацию об эффективности этой технологии урегулирования спора.

Проведение медиации имеет свои правила. Правила процедуры медиации предполагают в качестве предварительного условия выбор сторонам медиатора для проведения процедуры медиации и наличие в Договоре о медиации необходимой информации относительно Спора, возникшего между сторонами. Правила процедуры медиации становятся частью Договора о Медиации путем внесения в него ссылки на Процедуры медиации. Медиатор руководит ходом Процедуры медиации и должен обладать всеми необходимыми полномочиями по определению порядка проведения такой процедуры. Если решение об ином не было принято медиатором или соглашением Сторон, медиация будет состоять из следующих стадий:

а) первая встреча со Сторонами для рассмотрения вопросов и основных мероприятий медиации;

б) стадия изучения, которая может состоять из личных встреч медиатора с каждой из сторон;

в) стадия переговоров, на которой медиатор и Стороны будут рассматривать различные варианты решений;

г) заключительная стадия, на которой стороны попытаются определить окончательные условия разрешения спора.

Любая информация, переданная медиатору Сторонами во время проведения личных встреч медиатора с каждой из Сторон, рассматривается в качестве строго конфиденциальной. Если Сторона пожелает, чтобы часть информации была сообщена другой Стороне, медиатор должен согласовать с ней содержание и объем такой информации.

Запись и стенографирование, а также присутствие посторонних лиц во время медиации запрещены. Если появится какой-либо вопрос

касательно проведения медиации, и Стороны не смогут в течение разумного времени его разрешить, Сторона может запросить от "Лиги медиаторов Поволжья" рекомендацию о решении данного вопроса, не носящую обязательный характер.

Заключение соглашения об урегулировании спора с помощью процедуры медиации.

Процедура медиации используется, как правило, при наличии соглашения о применении процедуры медиации, заключаемого сторонами до возникновения спора или после его возникновения. Соглашение сторон о применении процедуры медиации, заключенное до возникновения спора, называется медиативной оговоркой. Наличие соглашения о применении процедуры медиации, равно как и наличие соглашения о проведении процедуры медиации и связанное с ним непосредственное проведение этой процедуры, не является препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Процедура медиации начинается с даты подписания сторонами соглашения о проведении процедуры медиации и содержащее сведения:

1) о предмете спора;

В описании предмета спора сторона (стороны) указывает положения, которые подлежат обсуждению и подтверждены фактически-обстоятельствами, на основании которых сторона делает соответствующие выводы и предъявляет требования.

В описании предмета спора не допускается включение лживых доводов (мнимых доказательств) – откровенно-недостоверной информации, используемой одной из сторон с целью доказать свою точку зрения на предмет спора или ситуацию.

Условиями наличия спора являются:

– наличие минимум двух сторон, имеющих индивидуальный взгляд на предмет спора;

– наличие разногласий у сторон-спорщиков и личную заинтересованность в разрешении этих разногласий;

– готовность спорящих к спору и наличие у каждой стороны аргументов различной степени убедительности.

2) о медиаторе, медиаторах или об организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации;

Для проведения процедуры медиации стороны по взаимному согласию выбирают одного или нескольких медиаторов.

Медиатор, в случае наличия или возникновения в процессе проведения процедуры медиации обстоятельств, которые могут повлиять на его независимость и беспристрастность, незамедлительно обязан сообщить об этом сторонам или в случае проведения процедуры ме-

диации организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, также в указанную организацию.

3) о порядке проведения процедуры медиации;

Порядок проведения процедуры медиации устанавливается соглашением о проведении процедуры медиации.

В соглашении о проведении процедуры медиации стороны вправе указать на самостоятельное определение медиатором порядка проведения процедуры медиации с учетом обстоятельств возникшего спора, пожеланий сторон и необходимости скорейшего урегулирования спора.

Порядок проведения процедуры медиации может устанавливаться сторонами в соглашении о проведении процедуры медиации путем ссылки на правила проведения процедуры медиации, утвержденные соответствующей организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации.

4) об условиях участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации;

Деятельность по проведению процедуры медиации осуществляется медиатором как на платной, так и на бесплатной основе, деятельность организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, – на платной основе. Оплата деятельности по проведению процедуры медиации медиатора, медиаторов и организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, осуществляется сторонами в равных долях, если они не договорились об ином.

5) о сроках проведения процедуры медиации.

Сроки проведения процедуры медиации определяются соглашением о проведении процедуры медиации. При этом медиатор и стороны должны принимать все возможные меры для того, чтобы указанная процедура была прекращена в срок не более чем в течение шестидесяти дней.

В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора, с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения процедуры медиации может быть увеличен по договоренности сторон и при согласии медиатора.

Срок проведения процедуры медиации не должен превышать сто восемьдесят дней, за исключением срока проведения процедуры медиации после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, не превышающего шестидесяти дней.

Тема 3. Процедура медиации. Цели и задачи медиатора на каждой стадии (фазе) процедуры медиации

В течение всей процедуры медиации медиатор может встречаться и поддерживать связь как со всеми сторонами вместе, так и с каждой из них в отдельности.

При проведении процедуры медиации медиатор не вправе ставить своими действиями какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права и законные интересы одной из сторон. Медиатор не вправе вносить, если стороны не договорились об ином, предложения об урегулировании спора.

Медиатор не имеет права:

- 1) быть представителем какой-либо стороны;
- 2) оказывать какой-либо стороне юридическую, консультационную или иную помощь;
- 3) осуществлять деятельность медиатора, если при проведении процедуры медиации он лично (прямо или косвенно) заинтересован в ее результате, в том числе состоит с лицом, являющимся одной из сторон, в родственных отношениях;
- 4) делать без согласия сторон публичные заявления по существу спора.

Соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования к медиатору, в том числе к медиатору, осуществляющему свою деятельность на профессиональной основе.

Применение процедуры медиации при рассмотрении спора судом или третейским судом

В случае, если стороны заключили соглашение о применении процедуры медиации и в течение оговоренного для ее проведения срока обязались не обращаться в суд или третейский суд для разрешения спора, который возник или может возникнуть между сторонами, суд или третейский суд признает силу этого обязательства до тех пор, пока условия этого обязательства не будут выполнены, за исключением случая, если одной из сторон необходимо, по ее мнению, защитить свои права.

Если спор передан на рассмотрение суда или третейского суда, стороны могут применить процедуру медиации в любой момент до принятия решения по спору соответствующим судом или третейским судом. Отложение рассмотрения дела о споре в суде или третейском суде, а также совершение иных процессуальных действий определяется процессуальным законодательством.

Процедура медиации по спорам, переданным на рассмотрение суда или третейского суда до начала проведения процедуры медиации

ции, может проводиться только медиаторами, осуществляющими свою деятельность на профессиональной основе.

Немаловажным при проведении процедуры медиации является сохранение конфиденциальности всей относящейся к указанной процедуре информации, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, и случаев, если стороны не договорились об ином.

Медиатор не вправе разглашать информацию, относящуюся к процедуре медиации и ставшую ему известной при ее проведении, без согласия сторон.

Стороны, медиатор, а также другие лица, присутствовавшие при проведении процедуры медиации, независимо от того, связаны ли судебное разбирательство, третейское разбирательство со спором, который являлся предметом процедуры медиации, не вправе ссылаться, если стороны не договорились об ином, в ходе судебного разбирательства или третейского разбирательства на информацию:

1) о предложении одной из сторон применения процедуры медиации, равно как и готовности одной из сторон к участию в проведении данной процедуры;

2) о мнениях или предложениях, высказанных одной из сторон в отношении возможности урегулирования спора;

3) о признаниях, сделанных одной из сторон в ходе проведения процедуры медиации;

4) о готовности одной из сторон принять предложение медиатора или другой стороны об урегулировании спора.

Истребование от медиатора информации, относящейся к процедуре медиации, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, и случаев, если стороны не договорились об ином.

В случае, если медиатор получил от одной из сторон информацию, относящуюся к процедуре медиации, он может раскрыть такую информацию другой стороне только с согласия стороны, предоставившей информацию.

Помимо описания последовательности действий медиатора является настолько же важным, как и рассмотрение структуры данной процедуры.

Медиация состоит из следующих восьми стадий (в некоторых школах медиации количество стадий является иным):

1. Вступительное слово
2. Презентация сторон
3. Дискуссия
4. Кокус

5. Формирование повестки переговоров
6. Поиск решений
7. Составление соглашений
8. Завершение медиации

Постараемся детально рассмотреть, что необходимо делать медиатору на каждой из стадий.

Вступительное слово (процедура)

На данной стадии медиатор рассказывает сторонам, что такое медиация, на каких принципах она основана, какие функции будет выполнять он, и что необходимо делать сторонам, чтобы переговоры прошли конструктивно. Целью вступительного слова является создание атмосферы доверия к процессу переговоров и к медиатору, знакомство сторон с тем, что будет проходить во время переговоров, формирование психологических инструментов управления процессом переговоров, снижение воздействия состояния неопределенности и риска.

Вступительное слово является ключевой стадией в медиации. В зависимости от того, как будет сделано вступительное слово, так и пойдет вся процедура урегулирования спора. Иногда медиаторы используют пункты шаблона, представленного ниже:

1. Знакомство, приветствие;
2. Цель встречи:
 - Вы пришли сюда для того, чтобы договориться;
3. Что такое медиация;
 - Будут происходить переговоры с моим участием;
4. Время и перерывы:
 - 2 – 3 часа;
 - Нужны ли вам перерывы?
 - Кратко рассказать о кокусе.
5. Полномочия:
 - Все ли присутствуют для принятия вами окончательного решения сегодня?
 - Если нет:
 - Есть ли какие-то вопросы которые вы можете решать самостоятельно?
6. Принципы:
 - Добровольность:
 - Добровольно ли вы пришли сюда?
 - Равноправие:
 - Переговоры могут быть прерваны по вашему желанию...

○ Каждый из вас является равноправным участником переговоров;

● Конфиденциальность:

○ Необходимо ли вам сохранять в тайне информацию полученную на переговорах;

○ Согласны ли вы сохранять информацию, которая станет вам известной в тайне?

● Нейтральность:

7. Роль медиатора:

Ответственность за принятые решения несете вы;

Согласны ли вы с тем, что я буду вести эти переговоры?

8. Обязанности участников:

● Для того, что бы переговоры были эффективными вам необходимо принимать в них активное участие, быть открытым и стремиться прийти к общему результату;

● Вежливость, оскорбления, давайте высказаться друг другу;

● Делитесь информацией и будьте гибкими, быть конструктивными, быть готовыми слушать;

Согласны ли вы соблюдать эти правила?

9. Стадии переговоров:

● Каждый расскажет свое видение ситуации;

● Обсуждение;

● Формирование вопросов, которых надо найти решения;

Каждый интересующий вас вопрос должен обсуждаться в ходе переговоров;

Результаты переговоров могут быть зафиксированы на бумаге и оформлены нотариально, в зависимости от ваших пожеланий;

10. Необходимо соблюдать все принципы;

11. Есть ли вопросы о порядке проведения переговоров?

12. Мобильные телефоны:

● Для того, чтобы переговоры были эффективными хочу предложить вам выключить мобильные телефоны;

Презентация сторон

На данной стадии медиатор обращается к сторонам с предложением по очереди рассказать о той проблеме, с которой стороны пришли на переговоры, с чего она началась, как развивалась, и что каждый из них хотел бы видеть результатом переговоров.

Во время данной стадии присутствует очередность высказываний:

● Кто из вас готов рассказать свое видение ситуации первым?

Обычно это делает сторона обратившаяся первой...

Медиатору нужно спросить другую сторону «Вы не возражаете?».

После того, как одна из сторон высказалась, медиатор дает ему четкую, структурированную обратную связь по поводу услышанного, отделяет факты от эмоций.

Только после этого слово переходит к другой стороне. Далее действия медиатора повторяются.

Задача медиатора на данном этапе – активно слушать, не вмешиваясь в рассказ и продолжать поддерживать визуальный контакт с обеими сторонами.

На данной стадии активно применяется

«Эхо техника»: «Правильно ли я вас понял, что ... ?»

Совместная дискуссия.

После того, как стороны сообщили свое видение проблемы, посредник предлагает им обменяться впечатлениями по поводу услышанного, задать друг другу вопросы, высказать свои замечания, то есть организует дискуссию.

Дискуссия позволяет спорщикам открыто излить свои чувства, переживания, гнев и эмоции, что приводит к их «стиранию, снятию». Медиатору данная стадия способствует получению дополнительной информации о конфликте, а именно расширить информационное поле переговоров, позволяя предположить, в чем основные интересы сторон, какие вопросы требуют обязательного разрешения для урегулирования конфликта.

Совместная дискуссия обычно заканчивается подведением итога и переходом к кокусу.

- «Итак, вы слышали друг друга? Не хотели бы вы обсудить это между собой?»

Кокусы или индивидуальные консультации.

Кокус является отдельной частной встречей между посредником и спорщиком, для которой посредник и одна из спорящих сторон на короткое время остаются один на один. Кокус ограничен по времени (обычно 10 – 15 минут для каждой из сторон, но не всегда).

Кокус могут предлагать как стороны, так и медиатор. Показаниями к тому, что это необходимо являются:

- Ощущение нехватки информации у посредника, чувство, что клиент что-то не договаривает, не логичность высказываний и т.д.;

- Сильные эмоции. Они могут по разному выражаться: одни стороны могут выражать агрессию, другие плакать, третьи – замыкаться в себе.

– Ситуация «тупика», ощущение, что обсуждение «идет по кругу».
– Непонятное сопротивление клиентов в простейших вопросах и т.п.
Кокус обычно начинается: «Я бы хотел переговорить с каждым из вас индивидуально...»

- В начале кокуса важно напомнить о конфиденциальности «...мы договорились не разглашать информацию, полученную в ходе наших переговоров»;

Во время выходы из Кокуса нужно уточнить о том, что можно озвучивать другой стороне:

- Конфиденциальность;
- Могу ли я использовать полученную информацию? Или вы сами сообщите ее?

Постоянно необходимо следить за временем для того, чтобы вначале стадии формирования повестки переговоров, придерживаясь принцип равноправия, озвучить количество времени, затраченное на каждую сторону.

Формирование повестки переговоров

Медиатор предлагает сторонам четко сформулировать те вопросы, которые необходимо решить для того, чтобы они смогли разрешить ситуацию, из-за которой были вынуждены обратиться к посреднику. То есть идет формулирование списка проблем или повестки переговоров.

Медиатор может помочь клиентам самим определить последовательность обсуждения вопросов или же предлагает эту последовательность сам (помня о нейтральности и беспристрастности).

По окончании формирования повестки переговоров важно убедиться, что она устраивает всех клиентов, и никто из них не хочет ничего в ней изменить, добавить и т.д.

Выработка предложений/решений.

Медиатор организует обсуждение каждого пункта повестки переговоров, помогая сторонам найти те предложения, которые устроят каждого из них.

Постоянно делается проверка на реалистичность.

Стадия заканчивается, когда стороны приняли взаимоприемлемые и реалистичные решения по каждому вопросу.

Подготовка соглашения.

Все решения зачитываются, проверяются на возможность их выполнения, обсуждаются гарантии и меры, которые будут приняты в случае не выполнения обещаний, последующие действия сторон и т.д.

Окончательное соглашение может быть представлено как в письменной, так и в устной форме. Стороны сами выбирают ту форму, которую их устраивает. По желанию, они могут заверить это соглашение у нотариуса, тогда оно примет юридическую силу.

Завершение медиации.

На этом этапе медиатор благодарит стороны за конструктивную работу, за их стремление договориться и решить проблемы и т.д.

Задача этой стадии – получить обратную связь о результатах работы, то есть проверить, насколько стороны удовлетворены достигнутым соглашением (удовлетворение по существу), самой процедурой медиации (удовлетворение процедурой), изменилось ли их эмоциональное состояние и в какую сторону (улучшилось, ухудшилось) – (психологическое удовлетворение).

Тема 4. Результат процедуры медиации

После проведенной процедуры медиатор должен внимательно посмотреть, насколько стороны в действительности удовлетворены достигнутым соглашением. Если будет выявлена неудовлетворенность одной из сторон, хотя бы по какому-либо одному пункту выработанного соглашения, то необходимо выяснить, что именно не устраивает и тщательно проработать данный пункт. Это необходимо для того, чтобы в дальнейшем отношения сторон не успели ухудшиться. В противном случае они вряд ли снова обратятся к медиации.

Соглашение сторон об урегулировании спора и его соотношение с мировым соглашением и судебным решением.

После того, как стороны урегулировали спор, с помощью медиации возникает вопрос о том, каким образом медиативное соглашение сопоставимо с мировым соглашением и судебным решением. Очень часто такой вопрос задается во время знакомства сторон с медиацией.

Поэтому нужно детально разобраться, что представляют собой такие понятия, как мировое соглашение и судебное решение.

Мировым соглашением называется соглашение сторон о прекращении судебного спора на определенных условиях (чаще всего на основе взаимных уступок).

Сущность мирового соглашения заключается в окончании процесса путем мирного урегулирования спора, т.е. достижения определенности в отношениях между сторонами на основании волеизъявления самих сторон.

Мировые соглашения в зависимости от места их заключения принято делить на судебные и внесудебные. Мировое соглашение, принятое в судебном заседании, называется судебным; внесудебным является соглашение, заключенное вне судебного заседания. Факт заключения внесудебного мирового соглашения и его условия в случае спора сторона может доказывать суду в общем порядке.

Мировое соглашение стороны вправе заключить только по делам искового производства. Оно может быть принято как в суде первой инстанции, так и в суде кассационной инстанции и в стадии исполнительного производства.

Заключение мирового соглашения, как и любое другое распорядительное действие сторон, осуществляется под контролем суда, который всякий раз должен проверить, не противоречит ли представленное сторонами мировое соглашение закону, не нарушает ли оно права и охраняемые законом интересы других лиц. При наличии указанных обстоятельств суд должен отказать в утверждении мирового соглашения.

Об утверждении мирового соглашения суд выносит определение, в котором обязан подробно изложить условия мирового соглашения. Утверждая мировое соглашение, суд прекращает производство по делу.

По своему процессуальному значению определение суда об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу приравнивается к судебному решению и в случае неисполнения его сторонами подлежит принудительному исполнению.

При наличии такого определения истец не вправе повторно обратиться в суд с тождественным иском.

Первым обязательным условием заключения мирового соглашения признается собственно достижение сторонами соглашения, вторым – придание ему формы, предусмотренной законом, третьим – утверждение его судом.

Прежде всего, надо отметить, что закон предъявляет различные требования к форме мирового соглашения, заключаемого в арбитражном суде, и мирового соглашения, заключаемого в суде общей юрисдикции.

Так, мировое соглашение, заключаемое в арбитражном суде, согласно ч. 1 ст. 140 АПК РФ, должно быть облечено в письменную форму. И не допускает его оформления путем внесения его условий в протокол судебного заседания.

В XIX – начале XX в. население России было в лучшем случае малограмотным, поэтому многие мировые соглашения носили устный характер. В настоящее время, когда стороны спора, переданного на

рассмотрение в суд общей юрисдикции, в подавляющем большинстве случаев являются грамотными, мировое соглашение, оформляющее волеизъявление обеих сторон, должно быть облачено в письменную форму. Письменное оформление достигнутых договоренностей об урегулировании спора, прежде всего, способствует дисциплинированию самих сторон, исключая (или, по крайней мере, ограничивая) ситуации неопределенности в отношениях, спорность в которых была устранена мировым соглашением. Кроме того, необходимо учитывать и российский менталитет, которому свойственно достаточно нигилистическое отношение к устным договоренностям и более серьезное - к договоренностям письменным. Оформление мировой сделки между гражданами в письменной форме отчасти упрощает работу судей, поскольку формулирование условий мирового соглашения осуществляют сами стороны, а работа суда будет заключаться в проверке их волеизъявления на предмет соответствия закону и отсутствия нарушений прав других лиц.

Договор в силу п. 2 ст. 434 ГК РФ может быть заключен не только путем составления единого документа (договора-документа), но и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, теле-тайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

По общему правилу в отношении мирового соглашения данное положение не применяется: мировое соглашение оформляется в виде единого документа. Оформление мирового соглашения единым документом не только упрощает проверку мирового соглашения на предмет свободы волеизъявления сторон, его законности, отсутствия нарушений прав других лиц и т.д., не только облегчает возможность принудительного исполнения мирового соглашения, но и в определенной мере защищает интересы его сторон от действий недобросовестных лиц.

Итак, стороны, урегулировав возникший между ними спор, пришли к соглашению. Следующим шагом стало подписание текста мирового соглашения (текста договора документа). Далее это мировое соглашение должно быть представлено в суд.

Ни в АПК РФ, ни в ГПК РФ не регламентируется порядок представления в арбитражный суд мирового соглашения, что вызывает определенные проблемы. В частности, процессуальное законодательство прямо не закрепляет обязательность сопровождения мирового соглашения ходатайством (заявлением) об утверждении данного мирового соглашения.

В отсутствие ходатайства (заявления) об утверждении мирового соглашения суд, по сути, должен был бы осуществить утверждение

мирового соглашения по собственной инициативе, что вряд ли правильно: движение процесса требует соответствующего действия именно спорящих сторон. Следовательно, ходатайство (заявление), содержащее в себе обращение к суду с просьбой утвердить представленное мировое соглашение, необходимо. Такое ходатайство (заявление) предполагает облечение его в письменную форму; при этом желательно оформление его в виде самостоятельного документа, который, имея исключительно процессуальное значение, будет приобщен к материалам дела, если мы говорим о судебной медиации.

Мировое соглашение утверждается отдельным документом.

Заключение сторонами мирового соглашения презюмирует прекращение спора между ними, в силу чего с момента представления заключенного мирового соглашения суд не вправе осуществлять действия, направленные на разрешение спора по существу. Таким образом, суд не может давать оценку обстоятельствам, которые привели к возникновению спора, фактам, предшествующим мировому соглашению, и причинам достижения мирового соглашения. Он не может оценивать доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений, устанавливать обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения спора, а также права и обязанности лиц, участвующих в деле; решать, подлежит ли иск удовлетворению, и т.д. Кроме того, суд не вправе давать оценку судебным актам, которые в случае утверждения мирового соглашения будут отменены (на стадии пересмотра судебных актов в порядке апелляции, кассационного, надзорного производства). С момента представления сторонами мирового соглашения деятельность суда должна быть направлена на проверку мирового соглашения (его соответствие предъявляемым требованиям).

Проверяя мировое соглашение, суд дает ему правовую оценку. И все же при осуществлении этой деятельности суды нередко выходят за пределы оценки непосредственно мировых соглашений: при утверждении мировых соглашений они анализируют не только (и не столько) само мировое соглашение, но и основание возникновения спора и причины обращения за судебной защитой и т.д. Такие действия суда не имеют под собой законных оснований: установление и оценка фактических обстоятельств дела допустимы лишь при рассмотрении дела по существу, при утверждении мирового соглашения суд не вправе осуществлять такие действия, поскольку спор полагается урегулированным, а рассмотрение дела становится беспредметным.

При проверке мирового соглашения суду надлежит осуществить проверку на соответствие его ряду требований. Вследствие этого

представляется целесообразным обозначить основные требования, которым должно соответствовать мировое соглашение.

1. Законность. Обязательным для мирового соглашения является соответствие его требованиям закона и отсутствие нарушений прав и законных интересов других лиц. При этом речь идет не только о требованиях, предусмотренных процессуальным законодательством, но и о требованиях, вытекающих из гражданского (материального) законодательства. В поддержку этого утверждения следует опереться на мнение дореволюционных правоведов, которые указывали на подчинение судебной мировой сделки и требованиям гражданского законодательства, и правилам законодательства о судопроизводстве.

2. Ясность. Проверая мировое соглашение, суд должен проверить его и на предмет понимания сторонами его условий и последствий заключения: условия мирового соглашения должны носить четкий и определенный характер и не вызывать сомнения при толковании его содержания и возможности его исполнения. Неясность (непонятность) для сторон условий мирового соглашения, возможно, породит новые споры и исключит возможность добровольного его исполнения. Поэтому анализ мирового соглашения на предмет ясности его условий для сторон есть одно из проявлений содействия суда в урегулировании спора (примирении сторон).

3. Полнота. Соответствие этому требованию означает, что в мировом соглашении решена судьба всех требований, которые были заявлены. Например, требованию полноты должны отвечать мировые соглашения по делам о несостоятельности и мировые соглашения, заключаемые в период принудительного исполнения. Но мировое соглашение отвечает этому требованию не во всех случаях, поскольку заключение мирового соглашения допускается как в отношении всего иска, так и в отношении его части. Следовательно, требование полноты не носит характера обязательного требования, предъявляемого ко всем без исключения мировым соглашениям.

4. Безусловность. Это требование, которому в обязательном порядке должно отвечать мировое соглашение, означает, что мировое соглашение обязано быть свободным от каких-либо условий, от которых зависит исполнение мирового соглашения. Включение в мировое соглашение подобных условий при обращении к исполнению вызвало бы необходимость устанавливать, наступило ли это условие или не наступило; для этого требовалось бы новое судебное исследование и, следовательно, новое судебное разбирательство, что недопустимо. Соблюдение требования безусловности позволит принудительно исполнить заключенное мировое соглашение в случае отказа одной из сторон от добровольного его исполнения.

5. Определенность (или категоричность). Это требование прямо связано с предыдущим и предполагает, что мировое соглашение должно содержать в себе такие условия, которые позволят сделать однозначный вывод о его содержании. Требование определенности означает невозможность формулировки условий мирового соглашения альтернативным способом (не может быть установлено альтернативное право стороны или альтернативное право выбора порядка исполнения мирового соглашения).

Так, недопустимо включать в мировое соглашение условие о том, что сторона передает конкретное имущество, а при его отсутствии уплачивает денежные средства или оказывает услуги. Нарушение требования определенности затрудняет принудительное исполнение мирового соглашения, а иногда приводит к невозможности его принудительного исполнения.

Таким образом, моментом заключения мирового соглашения является утверждение его судом, которое оформляется определением; с этого момента мировое соглашение признается действующим.

Рассмотрев довольно подробно процесс формирования мирового соглашения, можно перейти к определению того, каким образом может соотноситься соглашение сторон об урегулировании спора с мировым соглашением и судебным решением. Судебное решение традиционно принято рассматривать в двух значениях:

1. Действия суда для завершения судебного разбирательства и подведения итогов;
2. Документ судебной инстанции, содержащий результат разрешения спора по существу.

И в том и другом случае решение будет приниматься судьей и вероятность повторной подачи документов в суд (или обжалование данного решения) будет довольно высокой. В данном случае соглашение сторон об урегулировании спора будет иметь целый ряд преимуществ.

Данное соглашение, составленное сторонами в ходе медиации, довольно хорошо может соотноситься с мировым соглашением, которое стороны выработали совместно.

Очень часто задают вопрос о том, являются ли медиативное соглашение и мировое соглашение одним и тем же. Медиативное соглашение или соглашение урегулирования спора больше напоминает гражданско-правовой акт или как еще называют договор, в котором, благодаря профессионализму медиатора, тщательно должны быть прописаны все пункты соглашения, тут же (в процессе составления) проверены на реалистичность и прописаны санкции. Санкции необ-

ходимы для того, чтобы в дальнейшем лучше исполнялись обязательства, взятые на себя каждой стороной.

После того, как стороны выработали и подписали соглашение об урегулировании спора, они имеют право отправиться в суд (если это судебная медиация) и подписать мировое соглашение на основании предыдущего соглашения, но это не является необходимым.

Третий модуль «Медиативный подход»

Тема 1. Информация в медиации

Важную роль в процедуре медиации играет информация, которая представляет собой сведения об окружающем мире и протекающих в нём процессах, воспринимаемых человеком (в нашем случае – стороной). Значимость информации заключается в том, что она способствует ведению процедуры таким образом, чтобы стороны скорейшим образом могли сформулировать предложения, которые их устроят. При отсутствии информации, медиация окажется невозможной.

В современной науке выделяют два основных вида информации.

Первый вид – это объективная (первичная) информация свойство материальных объектов и явлений (процессов) порождать многообразие состояний, которые посредством взаимодействий (фундаментальные взаимодействия) передаются другим объектам и запечатлеваются в их структуре.

Второй вид – субъективная (семантическая, смысловая, вторичная) информация – смысловое содержание объективной информации об объектах и процессах материального мира, сформированное сознанием человека с помощью смысловых образов (слов, образов и ощущений).

В ходе применения затрагиваемой в данном пособии технологии урегулирования споров\конфликтов большое значение имеет второй вид, поскольку именно субъективная информация и способствует формированию определенной позиции, которая и мешает сторонам прийти к соглашению.

Также информацию можно разделить по различным критериям:

- по истинности: истинная, ложная, используя определенные методики, медиатор может проверить истинность передаваемой ему информации.

- по способу восприятия:

- визуальная – воспринимаемая органами зрения;
- аудиальная – воспринимаемая органами слуха;
- тактильная – воспринимаемая тактильными рецепторами;
- обонятельная – воспринимаемая обонятельными рецепторами;
- вкусовая – воспринимаемая вкусовыми рецепторами.

Для медиатора значимость представляют первые два вида, поскольку он имеет возможность видеть, как передают информацию, и параллельно слышать, что они говорят. Это может помочь определить истинность информации.

- по форме представления она бывает:
 - текстовая – передаваемая в виде символов, предназначенных обозначать лексемы языка;
 - числовая – в виде цифр и знаков, обозначающих математические действия;
 - графическая – в виде изображений, предметов, графиков;
 - звуковая – устная или в виде аудиозаписи.
- по назначению:
 - массовая – содержит тривиальные сведения и оперирует набором понятий, понятным большей части социума;
 - специальная – содержит специфический набор понятий, при использовании происходит передача сведений, которые могут быть не понятны основной массе социума, но необходимы и понятны в рамках узкой социальной группы, где используется данная информация;
 - секретная – передаваемая узкому кругу лиц и по закрытым (защищённым) каналам;
 - личная (приватная) – набор сведений о какой-либо личности, определяющий социальное положение и типы социальных взаимодействий внутри популяции.
- по значению:
 - актуальная – информация ценная в данный момент времени;
 - достоверная – информация, полученная без искажений;
 - понятная – информация выраженная на языке понятном тому, кому она предназначена;
 - полная – информация, достаточная для принятия правильного решения или понимания;
 - полезная – полезность информации определяется субъектом, получившим информацию в зависимости от объёма возможностей её использования.

Информация имеет своеобразную структуру. Выделяют три основных элемента ее структуры: факт, интерпретация, оценка (отношение).

Факты представляют собой (лат. *Factum* – свершившееся) – термин, в широком смысле может выступать как синоним истины; событие или результат; реальное, а не вымышленное; конкретное и единичное в противоположность общему и абстрактному, что, собственно, и отличает факты от интерпретации.

Под интерпретацией мы понимаем совокупность значений (смыслов), придаваемых, так или иначе, элементам (выражениям, формулам, символам). Интерпретация – одна из самых сложных техник консультирования. Консультант интерпретирует слова, тон, жесты, позу клиента, использует интерпретацию повествования, что при-

даст смысл ожиданиям, чувствам, поведению клиента, потому что помогает установить причинные связи между поведением, переживаниями и конфликтной ситуацией, по поводу которой клиент обратился. Это помогает клиенту увидеть себя и свои жизненные трудности в новой перспективе и новым способом. Некоторые ученые выделяют следующие типы интерпретации:

- 1) установление связей между якобы отдельными утверждениями, проблемами, событиями;
- 2) акцентирование каких-либо особенностей поведения или чувств;
- 3) интерпретация способов психологической защиты, реакций сопротивления или переноса;
- 4) увязывание нынешних событий, мыслей и переживаний с прошлым;

В результате интерпретации вырабатывается оценка, т.е. способ установления значимости чего-либо для действующего и познающего субъекта. Во время процедуры разрешения спора медиатору нужно постараться отделять в получаемой информации факты от интерпретаций, интерпретации от оценки для того, чтобы в дальнейшем было, что прорабатывать. Если есть интерпретация, то нужно определить, в связи, с чем у стороны получается именно такая интерпретация. В свою очередь выявление этого предоставляет возможность стороне получить новую возможность понимания своих чувств и проблем с помощью медиатора, а в итоге будет сконструирована новая интерпретация, и, соответственно, оценка.

Во время проведения медиации нужно стремиться, как можно чаще, делать акцент на позитивной информации. Начиная с того, что стороны уже сумели достичь одной договоренности оказаться на медиации, в дальнейшем можно поддержать конструктивную коммуникацию совместным подписанием процедурного соглашения и правил общей работы в процедуре урегулирования спора. Это позволит в дальнейшем быстрее сторонам выработать совместное решение для разрешения конфликта.

Информацию можно получить и прояснить с помощью вопросов – это основной инструмент в работе медиатора, как мы говорили в данном пособии несколько ранее. Прояснить часть информации, которая является непонятной, можно используя различные техники. Наиболее распространенной является технология «проверки на реалистичность», которая способствует прояснению информации о том, намерена ли сторона выполнять какие-либо пункты соглашения, каким образом она готова работать, чтобы в дальнейшем стороны взаимодействовали бесконфликтно. Еще один способ прояснения информации –

сделать запрос на нее у другой стороны, также можно прибегнуть к помощи сторонних специалистов, с разрешения самих сторон. Поскольку медиация является конфиденциальной процедурой, то не всегда полезно привлекать внешних специалистов.

Тема 2. Восприятие в медиации.

Как уже неоднократно говорилось в данном пособии, что медиация – это одна из технологий урегулирования конфликта. Центральной в работе медиатора является одна из «ключевых вещей» как восприятие. Как было рассказано ранее, восприятие у каждого человека разное, в том числе и медиатора. Речь в данном пункте работы пойдет о рассмотрении восприятия реальности, интересов и потребностей.

Интересы – это конкретные и индивидуализированные способы выражения потребностей человека, они являются мотивами поведения, (по мнению многих других авторов – целями), которые и определяют поведение. Интересы – это то, почему человек чувствует, думает и поступает определенным образом в данной конфликтной ситуации. Важность и иерархия отдельных интересов личности будет различной в зависимости от условий, влияния и окружения в конкретный момент их жизни. По мере того, как меняются условия влияния и окружение данной личности, будет меняться степень важности тех или иных интересов. Поэтому очень важно, чтобы участники конфликта имели четкое представление не только о своих истинных интересах, но также и об их относительной важности с учетом временных рамок и конкретных обстоятельств. Интересы как таковые не могут быть предметом переговоров. Однако предметом переговоров могут быть вопросы (темы для переговоров), которые отражают, какие интересы важные для человека в переговорах. Причем, по мере переговоров иерархия интересов может меняться. Так, удовлетворение одного из интересов может существенно поменять предпочтения личности, делая относительно неважным интерес, который только что казался главным. Прояснение интересов – важная часть процесса переговоров. Конфликтующим сторонам необходимо ясно осознавать, в чем состоят их интересы. Когда человек пытается удовлетворить какие-то интересы, то они всегда направлены на удовлетворение потребностей, причем, каких именно потребностей, как уже отмечалось, знает только сам человек, и невозможно со стороны определить, что важно, пока он сам об этом не скажет. (У многих людей есть уверенность, что они знают, что необходимо и важно другим в конкретный момент времени, однако, как показывает опыт работы с конфликтами, чаще

всего наблюдатели ошибаются.) Исходя из сказанного, становится очевидным, что и понятие справедливости также имеет субъективный характер. Только сами стороны знают, что для них хорошо, что справедливо. Интересы обычно отвечают на вопрос «Зачем?» или «Почему»? человек ведет себя таким образом. Задавая такой вопрос, медиатор помогает сторонам ясно осознать, какие именно потребности отражает этот интерес и, тем самым, расширяет «поле» для поиска вариантов решения. Для медиатора важно помнить; что никогда нельзя знать заранее, что может быть решением конфликта именно для этих сторон. Только сами стороны являются хозяевами и судьями конфликтной ситуации и знают удовлетворяющий выход из нее! (Сравните, поведение администратора или судьи.

Также конфликт возникает, когда человек не может удовлетворить свои важные и необходимые потребности по какой-либо причине или по чьей-либо вине.

Структура потребностей была разработана еще в 30х годах XX века К. Левиным, который утверждал, что потребности являются движущей силой поведения человека. Далее видение на потребности стали дополняться и упорядочиваться, что привело к разработке перечня социальных потребностей, которые воплощаются в отношении человека к людям:

- Потребность в дружеских связях.
- Потребность проявить уважение к другим людям.
- Потребность в автономии, в отказе от сближения с человеком.
- Потребность освободиться от регламентированных отношений, от необходимости проявлять к другим людям уважение и интерес.
- Потребность в доминировании, контроле над поведением других, стремление играть главную роль в контактах.
- Потребность в достижении успеха, стремление сделать что-то лучше других, настойчивость в устранении помех на пути к цели.
- Потребность оказывать помощь, проявлять заботу, альтруизм – забвение собственных интересов ради интересов другого человека.
- Потребность в порядке – стремление к упорядоченности, понятности, четкости взаимоотношений с людьми, избегание сложных, конфликтных отношений.
- Потребность в покровительстве, ожидание совета, помощи, сочувствия, духовной близости.
- Потребность в позитивном видении мира – приписывание людям «доброй природы», «добра».
- Потребность в подчинении, принятии навязываемой линии поведения.

- Потребность в убегании неудачи, уклонение от трудностей, отсутствие инициативы.
- Потребность защищать и отстаивать свои интересы – эгоизм.
- Потребность в негативном видении мира – приписывание людям «враждебной природы».

Как утверждают современные конфликтологи-медиаторы О.В. Аллахавердова и А.Д. Карпенко, что предложенный Мюрреем перечень, приведенных выше потребностей, представляет собой интересы, удовлетворение которых может привести и к удовлетворению потребностей.

Тема 3. Работа с интересами сторон.

Для того, чтобы приемлемое решение было принято, все участники должны иметь равный объем информации и хорошо понимать действительные проблемы. Этому и посвящены некоторые стадии медиации, о которых речь шла в пособии ранее. Поскольку большинство конфликтов имеет комплексный характер, постольку является сложным для медиатора выявить все имеющиеся проблемы. Причем, нужно добиться не только личных мнений о тех или иных проблемах, но и совместного понимания и формулирования участниками существования конфликта. Медиатор выполняет несколько ролей: гида, показывающего, на что стоит обратить внимание; и протоколиста, который: фиксирует мнения, стремится прояснить и идентифицировать недостаточно понятные высказывания участников, синтезирует сказанное и выявляет приоритеты. Другими словами, из огромного потока информации он извлекает и записывает короткие тезисы, которые могут быть быстро прочтены, обсуждены и усвоены.

В процессе проведения процедуры медиации основной работой является выявление интересов сторон. Временами это процесс может быть осложнен тем, что, заявляя об одной проблеме, сторона может умышленно и неумышленно скрывать реальный интерес. Бывают ситуации, в которых интересы у сторон могут совпадать. Во время осознания этого стороны начинают испытывать «эйфорическое» удовлетворение от медиации (когда подобное выявляется), что может привести к тому, что медиатор не успевает проверить выработанные пункты соглашения на реалистичность. Стороны, оказавшись за «пределами» медиации, выйдут из состояния «эйфории» и поймут, что могут не выполнять свои обязательства ничем не подкрепленные, не зафиксированные нигде. В свою очередь это может в дальнейшем привести к эскалации конфликта и отказу от медиации. В результате отстаивания своих интересов каждая сторона вырабатывает и придер-

живается определенной позиции, которая мешает посмотреть под другим углом на сложившуюся ситуацию. В медиации такое мышление сторон называют позиционным. Оно отрицательно характерно тем, что основывается на жестком психологическом давлении. В дальнейшем это приводит к излишней эмоциональности. Также подобный тип мышления вынуждает демонстрировать различные (физические, материальные, административные и т.д.) преимущества. Любое позиционное мышление во время процедуры с помощью инструментов медиатор стремится изменить, превратить в интегративное мышление. Это становится возможным, когда стороны начинают идти на определенные (взаимные!) уступки, стремятся минимизировать издержки конфликтной ситуации, стараются состыковать собственные интересы не напрямую, а с помощью медиатора.

Для улучшенного понимания интересов сторон очень часто используют пирамиду потребностей А. Маслоу (рис. 1), которую связывают с этим именем.

На данном рисунке четко изображен целый ряд потребностей, которые играют важную роль в мотивации поведения каждого человека.

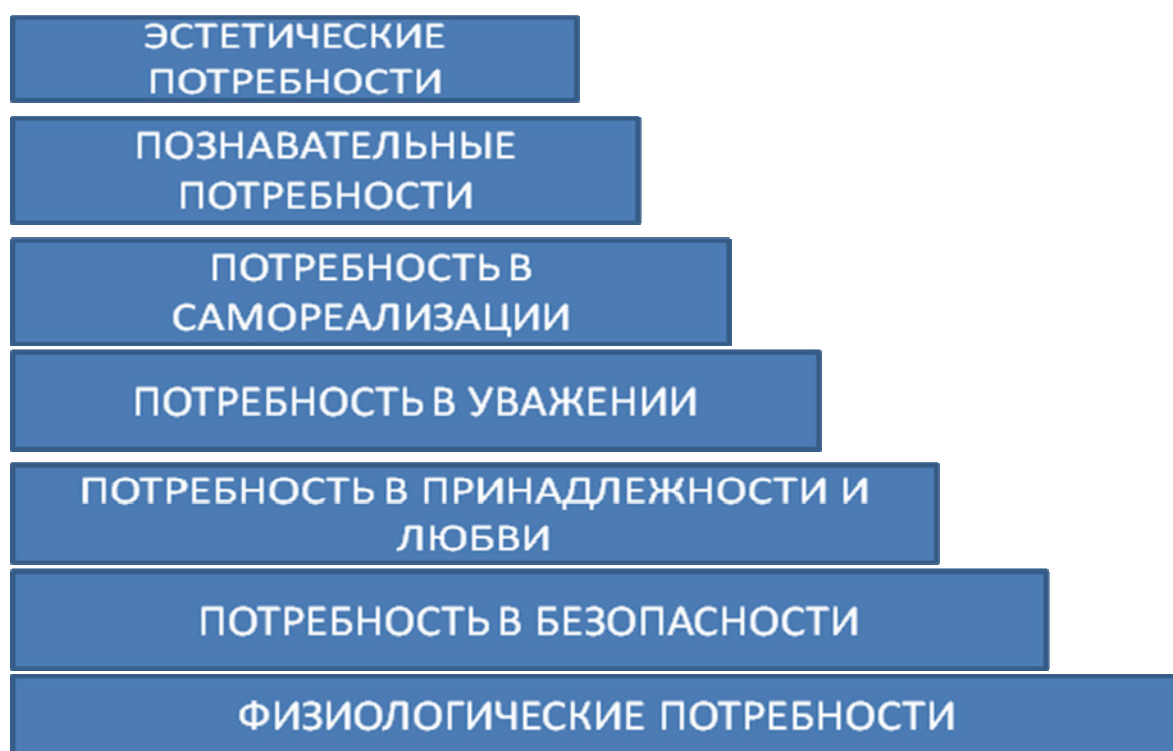


Рис. 1. Пирамида потребностей А. Маслоу

На низшем уровне находятся «физиологические потребности», если данные потребности не удовлетворяются, то и все остальные не

имеют значения, т.к. может быть нарушена регуляция работы организма человека.

На следующем уровне находятся «потребности в безопасности», если они не удовлетворяются, то человек будет находиться в состоянии напряжения и стресса.

Третий уровень «потребность в принадлежности и любви», если на данном уровне отсутствует удовлетворение, то у человека нарушаются взаимоотношения с окружающими людьми. Не менее значимым является удовлетворение «потребности в уважении», поскольку отсутствие этого приводит к нарушению саморегуляции поведения человека. Отсутствие удовлетворения «потребности в самоактуализации» приводит к тому, что человек не может развиваться как творческая личность.

В том случае, когда не удовлетворяются «познавательные потребности», то у личности может возникнуть конфликт тождества или как еще очень часто называют конфликт идентичности.

Что касается последнего уровня «эстетических потребностей», то его удовлетворения невозможно до тех пор, пока человек не может отождествлять себя с какой-либо группой.

Можно заключить, что предлагаемая нашему вниманию, пирамида имеет важное значение в обучении медиации, особенно при анализе причин возникновения конфликтов и различных споров.

В ходе проведения процедуры медиатор может, отталкиваясь от заявленных сторонами потребностей может помочь сторонам грамотно сформулировать «Повестку переговоров», что, в свою очередь, повлияет на выработку предложений для урегулирования конфликтов.

Тема 4. Привлечение представителей сторон, экспертов и др. лиц к участию в процедуре медиации

Основанием для начала медиации является обращение стороны/сторон к медиатору с заявлением о проведении процедуры медиации. Стороны могут участвовать в медиации лично или, в случае договоренности, через уполномоченных представителей, назначенных сторонами по своему усмотрению. Представители сторон обязаны представить медиатору документы, подтверждающие их полномочия. Стороны вправе по соглашению друг с другом и с медиатором привлекать иных лиц для участия в медиации, если это необходимо для урегулирования спора. В ходе медиации стороны предлагают свои варианты урегулирования спора. Предложения сторон не могут содержать механизмы урегулирования спора, нарушающие права и охраняемые законом интересы третьих лиц. Стороны самостоятельно при-

нимают решения по всем вопросам и принимают на себя ответственность за результат переговоров. Медиация может проходить как в формате совместных встреч сторон, так и форме отдельных встреч (медиатор – сторона). Каждая из сторон должна указать в Договоре о Медиации:

а) лиц, которые будут выступать в качестве главных переговорщиков от имени Стороны (Главные Переговорщики)

б) других лиц, таких как внешний консультант или сотрудник, которые тоже будет присутствовать и/или участвовать в медиации от имени Стороны.

Каждая Сторона должна нести ответственность по обеспечению полного выполнения правил о конфиденциальности и других правил данной Процедуры медиации со стороны представителей, любых других лиц, посещающих Посредничество по ее запросу, а также работников Стороны, ее агентов и др.

Посредник (медиатор) или, как в последнее время называют некоторые отечественные политические деятели, «примиритель» выполняет целый ряд функций. В рамках первого модуля мы постарались затронуть основные из них, далее попробуем детально рассмотреть такую функцию, которую выполняют медиатор, как «расширитель ресурсов».

Буквально данная функция означает, что медиатор может направлять стороны получать новую информацию и консультации других специалистов. Другими словами посредник расширяет ресурсы спорщиков. Выполняя эту роль, медиатор снабжает участников спора или помогает им разыскать необходимую информацию, одинаково полезную для обеих сторон. Однако он должен быть очень осторожен, чтобы не давать никаких толкований, разъяснений или советов. Вся предоставляемая информация должна содержать только действительные факты и не зависеть от всякого рода побочных сведений, уточнений и интерпретаций.

Если есть вероятность, что сведения, которыми располагают стороны, например, юридическими или финансовыми, неполны, неверны или допускают различные толкования, медиатор рекомендует сторонам обратиться к соответствующим надежным источникам (документам или специалистам – юристам, финансистам), где они смогут получить правильную информацию, разъяснение или совет.

Например, он может дать спорщикам прочесть формулировку закона или другого юридического документа, но при этом не имеет права интерпретировать этот документ, а в случае возникающих проблем обязан рекомендовать им обратиться к юристу. Посредник должен быть уверен, что стороны не полагаются слепо на высказывания медиатора.

Медиатор не имеет права оценивать позицию стороны, заявляя, например: «Вы сказали мне, что ... Я этому поверил, но это неверно».

В роли расширителя ресурса медиатор может также выступать, когда он видит, что одна из сторон психологически явно не готова к переговорам.

Например, сторона плачет, с трудом успокаивается, но как только заходит вопрос об обсуждении предложений, она снова начинает плакать.

В таком случае, следует взять кокус (одна из стадий медиации, которая представляет собой индивидуальную беседу) и обсудить со стороной возможность обратиться к психологу или психотерапевту. И только после этого, спустя время, вернуться к урегулированию конфликта. Следует заметить, что даже если медиатор по образованию психолог или юрист, для сохранения нейтральности он сам не имеет права оказывать психологическую или юридическую помощь ни во время, ни в перерывах между медиационными сессиями.

Чаще всего функция расширителя ресурсов необходима медиатору в кокусе, но может использоваться и при подготовке проекта соглашения.

Таким образом, расширяя ресурсы, определяя необходимость участия в процедуре медиации психологов, юристов, экспертов и т.д., медиатор демонстрирует сохранение своей нейтральности по отношению к сторонам.

Тема 5. Особенности разрешения семейных, трудовых, экономических и др. видов споров с помощью медиации

Как показывает мировая практика, медиация весьма эффективна при разрешении гражданско-правовых споров.

Гражданскими спорами называют споры, вытекающие из гражданско-правовых отношений. В свою очередь гражданско-правовые отношения представляют собой отношения между физическими и юридическими лицами, регулируемые гражданским законодательством, которое определяет: правовое положение участников гражданского оборота; основания возникновения и порядок осуществления права собственности и др. вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности); имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Основная масса споров вытекает из имущественных отношений, т.е. такие, которые могут иметь денежную оценку (стоимостное вы-

ражение). Это отношения, связанные с возмездным обменом товаров и оказанием различного рода услуг, созданием и использованием интеллектуальной собственности и т.д. Однако существенная часть споров порождается неимущественными отношениями, которые связаны с имущественными (неприкосновенности творческого произведения, права авторства и др.); неотчуждаемые нематериальные блага (жизнь и здоровье, личная неприкосновенность, достоинство личности, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и др.). Обобщая вышеперечисленное, можно отметить, что гражданские споры могут возникнуть при столкновении интересов двух и более сторон, в процессе гражданско-правовых отношений, а именно:

- вследствие причинения вреда другому лицу;
- из договоров и иных сделок;
- в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;
- из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
- в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- вследствие неосновательного обогащения;
- вследствие иных действий граждан и юридических лиц;
- вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Выделяются также наиболее частные виды гражданских споров:

- споры о правах на недвижимое имущество;
- споры о взыскании задолженности (возврат долгов);
- признание сделок не действительными;
- споры, связанные с уступкой прав требований и переводом долга;
- споры о понуждении к исполнению обязательства в натуре;
- споры о возмещении убытков и упущенной выгоды;
- споры о применении мер ответственности (взыскание неустойки, процентов, пени);
- применение последствий недействительности сделок (возврат исполненного по недействительной сделке);

- споры, связанные с заключением, изменением, расторжением сделок, урегулированием разногласий по договору, признанием договора заключенным на неопределенный срок;
- споры о признании сделок не заключенными;
- взыскание неосновательно приобретенного или сбереженного имущества (без сделки или иного правового основания);
- споры о защите нарушенных прав собственника (истребование имущества из чужого незаконного владения; устранение препятствий в пользовании имуществом);
- признание права собственности (в том числе на самовольную постройку);
- признание права собственности недействительным и т.п.);
- споры об установлении юридического факта (например, факта владения и пользования имуществом; факт принадлежности правоустанавливающих документов определенному лицу и т.п.);
- предъявление требований в суд в порядке упрощенного судопроизводства (по требованиям, носящим бесспорный характер, признанным ответчиком или на незначительную сумму);
- споры, связанные с исполнением судебного акта; иные виды гражданских споров.

Неотъемлемым условием применения в данных отношениях медиации является готовность сторон добровольно участвовать в этой процедуре. В международной практике медиация признается результативной в разрешении различного вида (в том числе и внесудебных) споров. В семейных спорах медиация помогает решить самые сложные конфликты между супругами, детьми и остальными членами семьи. В имущественных спорах (наиболее часто встречающийся вид) допускается согласование абсолютно любого варианта разрешения, включающего даже принесение извинений.

Медиация особенно часто позволяет без суда решить споры о разделе совместного имущества супругов, по двум причинам:

- в основе разногласий по поводу имущества часто лежат личные претензии, быстрое разрешение которых позволяет устранить имущественный спор.
- участие юриста позволяет супругам (бывшим супругам) оценить перспективы и сложности потенциального судебного разбирательства.

Наследство по своей сути представляет имущество, которое каждый из наследников получает безвозмездно, то есть даром. В связи с этим около 20% всех случаев наследования не обходится без судебных споров между наследниками. Чтобы защитить свои права в этих

спорах рекомендуется обращаться к медиаторам, которые смогут эффективно решить возникший спор и успешно достичь поставленные цели.

Пока осторожно, но семейная медиация в разрешении конфликтов между близкими людьми завоевывает популярность. Главным образом дело в том, к какому результату приходят в процессе переговоров конфликтующие стороны.

С чего следует начать разрешение спора, будь то спор о разделе недвижимости, содержании ребенка, вопросов его воспитания и др., - внутреннего желания и стремления разрешить конфликт. Первым шагом на этом пути может быть приглашение супруга к разговору и совместном поиске альтернатив. Не получается разговор, за эмоциями члены семьи не слышат друг друга, – обращение кого-либо к услугам посредника (медиатора) поможет перевести общение супругов на деловые рельсы. Согласие второй, конфликтующей стороны, на участие медиатора в разрешении спора – обязательно, от этого зависит эффективность процедуры медиации. Идеально, когда стороны совместно приходят к подобному решению. Но когда инициативу проявляет одна из сторон спора, известить супруга о приглашении медиатора может сам медиатор или проявивший инициативу супруг. Этот вопрос, как правило, решается индивидуально, при ознакомительной встрече.

Итак, конфликт либо назревает, либо уже находится в пике, но это не означает, что в возникшей ситуации нельзя найти бесконфликтное решение, устраивающее обе стороны. Медиатор обязан следить за тем, что достигаемые сторонами договоренности были понятны и никто не пребывает в заблуждении относительно принимаемых решений.

Второй и неизбежный шаг – совместно с посредником за столом переговоров выяснить, помимо истинных причин конфликта, причины несговорчивости между когда-то очень близкими людьми. Это может быть страх быть обманутым другим и невыполнения обещаний, страх остаться один на один со всеми проблемами, отсутствие готового решения проблемы, различные предубеждения и пр. Свести к минимуму травмирующие последствия конфликта в супружеской паре, возможно и для детей, совместно искать «правильное» решение в атмосфере взаимного уважения и непременно найти, – задача следующего шага сторон и посредника.

Процедура медиации – это внесудебный порядок разрешения споров, и заключение соглашения в письменной форме о принятых сторонами взаимоприемлемых решениях не исключает, в случае необходимости, обращения одной из сторон в суд (никто не застрахован от чьей-либо недобросовестности или неблагоприятных жизненных

ситуаций). Тем не менее, расставаться и сохранять дружеские или партнерские отношения считается всегда выгоднее, чем бесконечная вражда. Часто случается, что конфликт способствует успешному развитию взаимоотношений, нужно только подойти к этому с правильной стороны. Что привносит семейный медиатор (посредник) в отношения супругов: выслушивает позицию каждого, его требования и пожелания; снижает накал страстей и эмоций (чаще негативных); обиды переводит в русло поиска компромисса; оценивает ситуацию со стороны; при наличии желания супругов предлагает иные варианты решения вопросов и возможности; конфиденциальность всех переговоров (медиатор «не выносит ссор из избы»).

Посредником, семейным медиатором может быть общий знакомый или человек со стороны, но в любом случае он обязан соблюдать нейтралитет и не поддерживать ни одну из сторон.

Кроме семейных медиаций, популярным становится применение медиации в урегулировании трудовых споров. Трудовым спором является не просто конфликт между работником и работодателем, а отдельная часть работы по эффективному управлению персоналом, которая включает в себя не только правильное применение трудового законодательства, но и вопросы взаимоотношения между работодателем и коллективом в целом, вопросы имиджа и позиционирования компании на рынке труда. Все чаще и чаще разрешение трудового конфликта для компании носит принципиальное значение, когда успешное разрешение трудового спора для работодателя становится основной целью независимо от ресурсов, которые могут потребоваться.

Так называемая «трудовая медиация» применяется: в разрешении споров, связанных с оспариванием законности увольнения по различным основаниям (сокращение численности и штата, грубое нарушение трудовых обязанностей, применение дисциплинарных взысканий и т.д.); в разрешении споров, связанных с оплатой труда, выплатой премий, бонусов, выходных пособий («золотых парашютов»), корпоративными программами пенсионного обеспечения; при защите интересов работодателей при оспаривании законности изменения условий труда; в разрешении, вытекающих из трудовых отношений с топ-менеджерами (компетенция, ответственность, прекращение трудовых отношений и т.д.); в разрешении споров, связанных с дискриминацией в сфере труда; в разрешении споров по вопросам ответственности работодателя за вред, причиненный работником при исполнении служебных обязанностей, использовании служебного транспорта и т.д.; в разрешении споров, связанных с переквалификацией гражданско-правовых отношений в трудовые; в оспаривании действий контролирующих государственных органов в сфере соблюдения

трудового законодательства; в разрешении споров, вытекающих из деятельности профсоюзов и необходимостью учета мнения профсоюзных организаций; в разрешении споров, связанных с возмещением вреда работником (материальная ответственность); в разрешении споров, связанных с защитой конфиденциальной информации.

Возможности медиатора востребованы в кредитно-финансовой сфере. Медиатор крайне необходим как должникам, так и кредиторам. Довольно часто в указанной сфере стороны не находят компромисса и все правоотношения сводятся исключительно к судебным разбирательствам. Противостояние сторон зачастую усугубляет вмешательство в ситуацию так называемых «коллекторов», которые в своей работе могут довольно эффективно применять медиативный подход.

В ситуации, когда стороны обращаются за готовым решением, например в суд, такое решение, во-первых, не всегда учитывает реальное положение и возможности должника, в отношении которого оно вынесено, а во-вторых, нередко стороны спора в судебном разбирательстве или арбитраже до самого последнего момента не понимают, в чью пользу будет вынесено решение. При этом сторонам надо понимать, что и для кредитора, и для должника добровольное погашение долга или взаимоприемлемый способ реструктуризации – наилучший выход.

При использовании сторонами медиации решение может охватывать множество аспектов, что не всегда встречается при судебном разбирательстве. Медиация эффективна в случаях, когда в жизни добросовестных должников возникают сложности, быстро не решаемые. В этих случаях работа с эмоциональным аспектом спора сторон, конфиденциальность которой гарантируется законом, может качественно улучшить ситуацию. К примеру, в ряде штатов США медиация стала обязательным досудебным способом урегулирования споров при просрочках выплат по ипотечным кредитам. Медиация была признана эффективной при разрешении споров банков с клиентами, находящимися в тяжелых жизненных обстоятельствах.

Широким становится применение медиации в предпринимательской деятельности. Прибегая, для устранения своих разногласий и разрешения конфликтов, к помощи медиатора, стремящиеся к примирению, соперники выбирают путь своего активного участия в собственном деле и ответственно контролируют принимаемые совместно решения. При передаче своей ситуации в руки суда, они заключают весь ход событий и все возможные выходы из ситуации в тесные рамки судебного процесса. Оставляют все ключевые моменты под его распоряжение. Ведь судебные постановления будут обязательны для исполнения, даже если они и не выгодны обоим сторонам. Оставляя

управление процессом в своих руках, поступая согласно своему здравому смыслу и свободной воле, они заметно увеличивают вероятность нахождения выгодного компромиссного решения.

Медиатору достается роль выражения трезвой сторонней оценки, на которую, при своем желании, конфликтующие могут ориентироваться. Также медиатор до некоторой степени ответственен за организацию процесса общения в таком порядке и атмосфере, которые сглаживали бы острые углы. При этом он используют уже имеющуюся в отрасли медиации методологию и инструментарий, построенный на психологических, конфликтологических и иных дисциплинах. Со стороны же спорящих будет разумно стремиться к приложению совместных усилий для достижения паритета интересов в порядке досудебного урегулирования.

Тема 6. Продвижение медиации

В начале XIX века в Российской империи была создана система коммерческих судов, которые в строгом процессуальном смысле таковыми не являлись, поскольку не менее половины судей избирались из представителей купечества не ниже 1-й или 2-й гильдии. А сам процесс проходил в форме примирительного разбирательства, где применялись в основном нормы обычного права. В отчетах таких коммерческих судов употреблялся термин «медиатор» и указывалось на полезность разрешения торговых споров с участием медиатора. После 1917 года практика использования медиаторов была ликвидирована по политическим и идеологическим соображениям, и первые попытки её восстановления начались лишь в 1990-е годы, но на протяжении 20 лет они не имели правовой основы.

Другой важной целью деятельности по формированию в России института медиации являлось создание альтернативы судебной процедуре разрешения споров, что способствовало бы снижению нагрузки на суды, экономии бюджетных средств и издержек, связанных с разрешением споров, совершенствованию правовой системы и повышению качества правосудия.

Первые шаги на поприще развития альтернативных (неюрисдикционных) механизмов разрешения споров в Российской Федерации были сделаны при формировании системы права федеративного государства с принятием Гражданского процессуального кодекса и Арбитражного процессуального кодекса РФ, а также Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации».

Заслуга ГПК и АПК РФ в этом плане состоит в закреплении на нормативном уровне института мирового соглашения и процедур, связанных с рассмотрением споров третейскими судами.

Указанные институты были далеко не новы для правовой реальности постсоветского пространства. Возможность заключения мирового соглашения и обращения к процедуре третейского разбирательства была предусмотрена законодательно еще до распада СССР.

Новаторство в этом плане принадлежало Арбитражному процессуальному кодексу РФ, который ввел в российскую правовую систему понятие «посредника». В соответствии со ст.225.5. АПК РФ корпоративные споры могут быть урегулированы сторонами путем заключения мирового соглашения или использования других примирительных процедур, в том числе при содействии посредника, если иное не установлено федеральным законом.

Статус посредника, к которому стороны спора обращаются за «содействием», а не за разрешением спора, не нашел подробной регламентации в законодательстве РФ, что явилось одной из причин отсутствия практики его применения.

В настоящее время в России применение медиации в арбитражных и гражданских судах регламентируется Федеральным законом № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Он вступил в силу с 1 января 2011 года. Технология медиации нова, суть ее и процедура применения не очень типичны для российского менталитета. Овладение технологией предполагает не просто усвоение знаний, но реальное изменение мышления в понимании конфликта и роли посредника в переговорах. В результате вступления в силу данного закона были внесены поправки в остальные статьи Гражданско-процессуального кодекса РФ. Суть их заключается в том, что медиаторы не подлежат допросу в качестве свидетелей об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей медиатора (пункт 1 части 3 статьи 69 ГПК РФ). Также (согласно пункта 5 части 1 статьи 150 ГПК РФ) 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, которую стороны вправе проводить на любой стадии судебного разбирательства, и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий. В соответствии со статьей 169 ГПК РФ отложение разбирательства дела допускается в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, а также в случае, если суд признает невозможным рассмотрение дела в этом судебном заседании вследствие

неявки кого-либо из участников процесса, предъявления встречного иска, необходимости представления или истребования дополнительных доказательств, привлечения к участию в деле других лиц, совершения иных процессуальных действий. Суд может отложить разбирательство дела на срок, не превышающий шестидесяти дней, по ходатайству обеих сторон в случае принятия ими решения о проведении процедуры медиации.

В силу статьи 172 ГПК РФ рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей. Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения или провести процедуру медиации.

Все это способствует продвижению медиации в современном российском обществе.

В европейских странах и в Новом свете институт медиации уже обладает довольно значительной исторической массой. В современном своем виде он начал применяться в практиках разрешения гражданско-правовых разногласий в 70-х годах XX века, однако похожие механизмы существовали в практике гражданско-правовых, в первую очередь предпринимательских конфликтов уже сотни лет во всех развитых, по крайней мере, в области коммерческой деятельности, странах. Современная реинкарнация этого института произошла во второй половине прошлого века и пустила глубокие корни по всему свету.

Среди стран, в которых он закреплен законодательно и имеет богатую практику применения стоит отметить США, Канаду, ряд европейских государств, Китай, Бразилию. Применяются услуги медиатора в различных областях правоотношений вплоть до того, что существуют примеры его использования в публичных и административных отношениях. Уже довольно длительная практика применения показывает весьма обнадеживающие с точки зрения упрощения, ускорения и удешевления процедуры и разгрузки судебных учреждений результаты. Различные издания приводят данные, согласно которым можно оценивать долю благополучного применения данного механизма, как лежащую где-то в области 75% от общего числа возникающих гражданско-правовых споров.

В современной России развитие данного института в области разрешения конфликтов в досудебном порядке стало заметно лишь в последние годы. Можно предположить, что с развитием традиций и взрослением бизнеса его практикам становится очевидна назревшая необходимость применения более совершенных и разнообразных инструментов разрешения коллизий взаимных требований. Коль скоро

судебный порядок зачастую оказывается непозволительно затратным в своих требованиях по вложению ресурсов и времени, следует искать альтернативные инструменты. Медиация претендует на место одного из таких эффективных инструментов досудебного урегулирования и разрешения конфликтов. Впрочем, она к этому имеет все предпосылки. И предприниматели заинтересовались медиацией. Специалисты, обслуживающие данный рынок, почувствовали данный интерес и институт начал развиваться. Однако, поначалу, без всякого законодательного закрепления, кроме, очевидно, самых общих норм гражданского законодательства. Стали создаваться профессиональные объединения, появились образовательные предложения в данной области, проводились тематические мероприятия.

Инициативной группой практикующих посредников при поддержке Европейской Комиссии был разработан Европейский кодекс поведения для медиаторов и принят на конференции в Брюсселе 2 июня 2004 года (см. Приложение 1).

Настоящий кодекс поведения определяет ряд принципов, придерживаться которых медиаторы обязуются добровольно под свою ответственность. Кодекс разработан для всех видов медиации по гражданским и коммерческим делам.

Организации, предоставляющие услуги медиации, также могут брать на себя указанные обязательства, требуя от медиаторов, действующих под эгидой этих организаций, соблюдать кодекс. Организации имеют возможность предоставлять информацию о мерах, принимаемых ими для обеспечения соблюдения кодекса медиаторами посредством, например, обучения, оценки и мониторинга.

Для целей данного кодекса медиация определяется как любой процесс, при котором две и более стороны соглашаются на привлечение третьей стороны (далее "медиатора") для оказания им помощи при разрешении их спора путём достижения согласия без судебного решения независимо от того, как этот процесс может называться или характеризоваться в общепринятом смысле в каждой из стран-членов.

Ссылки на кодекс не затрагивают действие национального законодательства или правил, регулирующих отдельные сферы деятельности.

Организации, предоставляющие услуги медиации, могут разрабатывать более подробные кодексы, применяемые к конкретному контексту или к видам предлагаемых ими услуг медиации, а также к конкретным сферам, таким как, например медиация в семейных делах или в сфере потребления.

Рост числа некоммерческих организаций в России, занимающихся обучением и проведением медиации, говорит о том, что институт медиации начинает активно развиваться.

Поскольку медиация использует в качестве своего основного принципа конфиденциальность, то сложно говорить о том, чтобы каким-либо образом рекламировать медиацию и деятельность медиаторов. Наиболее эффективным в данном случае может быть либо «сарафанное радио», либо «из уст в уста». Также от применения данного принципа зависит и репутация медиатора, поскольку стороны во время медиации раскрывают информацию, которая не может быть озвучена третьим лицам.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Аллахвердова О.В.* Медиация-переговоры в ситуации конфликта: учебное пособие / О.В. Аллахвердова, А.Д. Карпенко. – СПб., 2010. – 178 с.
2. *Кроули Д.* Медиация для менеджеров / Д. Кроули, К. Грэм. – МЦУПК, 2010. - 304 с.
3. *Кэмп Д.* Сначала скажите «нет». Технологии ведения переговоров, которые профессионалы хотели бы от вас скрыть / Д. Кэмп. – М.: Добрая книга, 2010. – 272 с.
4. *Лебедева М.Н.* Технология ведения переговоров / М.Н. Лебедева. – М.: Аспект-Пресс, 2010. – 192 с.
5. *Паркинсон Л.* Семейная медиация / Л. Паркинсон. – МЦУПК, 2010. – 400 с.
6. *Пель М.* Приглашение к медиации / М. Пель. – МЦУПК, 2009. – 400 с.
7. *Сасскайнд Л.* Менеджмент трудных решений в ххi веке / Л. Сасскайнд, Ц.А. Шамликашвили, А. Демчук. – МЦУПК, 2011. – 208 с.
8. *Унт И.* Искусство ведения переговоров. Пошаговое руководство и технологии проведения коммерческих переговоров / И. Унт. – М.: Баланс Бизнес Букс, 2005. – 152 с.
9. *Шамликашвили Ц.А.* Азбука медиации / Ц.А. Шамликашвили. – МЦУПК, 2011. – 64 с.
10. *Шамликашвили Ц.А.* Медиация как альтернативная процедура урегулирования споров. Что необходимо знать судье, чтобы компетентно предложить сторонам обращение к процедуре медиации / Ц.А. Шамликашвили. – МЦУПК, 2011. – 60 с.

Интернет ресурсы:

www.arbimed.ru
www.bankir.ru/tehnologii/s/ombydsmen-protiv-mediatora-9409084/
www.consultant.ru/popular/gpkrf/
www.consultant.ru/popular/apkrf/
www.kpfu.ru/main_page?p_cid=8366&p_sub=
www.mediators-tatarstan.ru
www.psyinst.ru/seminar.php?id=946&d=2292
www.forum.lawnow.ru/viewtopic.php?f=28&t=241

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН О МЕДИАЦИИ, N 193-ФЗ

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН ОБ АЛЬТЕРНАТИВНОЙ ПРОЦЕДУРЕ УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ С УЧАСТИЕМ ПОСРЕДНИКА (ПРОЦЕДУРЕ МЕДИАЦИИ) N 193-ФЗ Принят Государственной Думой 7 июля 2010 года Одобрен Советом Федерации 14 июля 2010 года Статья 1. Предмет регулирования и сфера действия настоящего Федерального закона

1. Настоящий Федеральный закон разработан в целях создания правовых условий для применения в Российской Федерации альтернативной процедуры урегулирования споров с участием в качестве посредника независимого лица – медиатора (процедуры медиации), содействия развитию партнерских деловых отношений и формированию этики делового оборота, гармонизации социальных отношений.

2. Настоящим Федеральным законом регулируются отношения, связанные с применением процедуры медиации к спорам, возникающим из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений.

3. Если споры возникли из иных, не указанных в части 2 настоящей статьи, отношений, действие настоящего Федерального закона распространяется на отношения, связанные с урегулированием таких споров путем применения процедуры медиации только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

4. Процедура медиации может применяться после возникновения споров, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства и судопроизводства в арбитражных судах.

5. Процедура медиации не применяется к коллективным трудовым спорам, а также спорам, возникающим из отношений, указанных в части 2 настоящей статьи, в случае, если такие споры затрагивают или могут затронуть права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, или публичные интересы.

6. Положения настоящего Федерального закона не применяются к отношениям, связанным с оказанием судьей или третейским судьей в ходе судебного или третейского разбирательства содействия примирению сторон, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Статья 2. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе.

Для целей настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия:

1) стороны – желающие урегулировать спор с помощью процедуры медиации субъекты отношений, указанных в статье 1 настоящего Федерального закона;

2) процедура медиации - способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения;

3) медиатор, медиаторы – независимое физическое лицо, независимые физические лица, привлекаемые сторонами в качестве посредников в урегулировании спора для содействия в выработке сторонами решения по существу спора;

4) организация, осуществляющая деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, – юридическое лицо, одним из основных видов деятельности которого является деятельность по организации проведения процедуры медиации, а также осуществление иных предусмотренных настоящим Федеральным законом действий;

5) соглашение о применении процедуры медиации – соглашение сторон, заключенное в письменной форме до возникновения спора или споров (медиативная оговорка) либо после его или их возникновения, об урегулировании с применением процедуры медиации спора или споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением;

6) соглашение о проведении процедуры медиации – соглашение сторон, с момента заключения которого начинает применяться процедура медиации в отношении спора или споров, возникших между сторонами;

7) медиативное соглашение – соглашение, достигнутое сторонами в результате применения процедуры медиации к спору или спорам, к отдельным разногласиям по спору и заключенное в письменной форме.

Статья 3. Принципы проведения процедуры медиации

Процедура медиации проводится при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора.

Статья 4. Применение процедуры медиации при рассмотрении спора судом или третейским судом.

1. В случае, если стороны заключили соглашение о применении процедуры медиации и в течение оговоренного для ее проведения срока обязались не обращаться в суд или третейский суд для разрешения спора, который возник или может возникнуть между сторонами

ми, суд или третейский суд признает силу этого обязательства до тех пор, пока условия этого обязательства не будут выполнены, за исключением случая, если одной из сторон необходимо, по ее мнению, защитить свои права.

2. Если спор передан на рассмотрение суда или третейского суда, стороны могут применить процедуру медиации в любой момент до принятия решения по спору соответствующим судом или третейским судом. Отложение рассмотрения дела о споре в суде или третейском суде, а также совершение иных процессуальных действий определяется процессуальным законодательством.

Статья 5. Конфиденциальность информации, относящейся к процедуре медиации

1. При проведении процедуры медиации сохраняется конфиденциальность всей относящейся к указанной процедуре информации, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, и случаев, если стороны не договорились об ином.

2. Медиатор не вправе разглашать информацию, относящуюся к процедуре медиации и ставшую ему известной при ее проведении, без согласия сторон.

3. Стороны, организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, медиатор, а также другие лица, присутствовавшие при проведении процедуры медиации, независимо от того, связаны ли судебное разбирательство, третейское разбирательство со спором, который являлся предметом процедуры медиации, не вправе ссылаться, если стороны не договорились об ином, в ходе судебного разбирательства или третейского разбирательства на информацию о:

1) предложении одной из сторон о применении процедуры медиации, равно как и готовности одной из сторон к участию в проведении данной процедуры;

2) мнениях или предложениях, высказанных одной из сторон в отношении возможности урегулирования спора;

3) признаниях, сделанных одной из сторон в ходе проведения процедуры медиации;

4) готовности одной из сторон принять предложение медиатора или другой стороны об урегулировании спора.

4. Истребование от медиатора и от организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, информации, относящейся к процедуре медиации, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, и случаев, если стороны не договорились об ином.

Статья 6. Условие раскрытия медиатором информации, относящейся к процедуре медиации.

В случае, если медиатор получил от одной из сторон информацию, относящуюся к процедуре медиации, он может раскрыть такую информацию другой стороне только с согласия стороны, предоставившей информацию.

Статья 7. Условия применения процедуры медиации.

1. Применение процедуры медиации осуществляется на основании соглашения сторон, в том числе на основании соглашения о применении процедуры медиации. Ссылка в договоре на документ, содержащий условия урегулирования спора при содействии медиатора, признается медиативной оговоркой при условии, что договор заключен в письменной форме.

2. Процедура медиации может быть применена при возникновении спора как до обращения в суд или третейский суд, так и после начала судебного разбирательства или третейского разбирательства, в том числе по предложению судьи или третейского судьи.

3. Наличие соглашения о применении процедуры медиации, равно как и наличие соглашения о проведении процедуры медиации и связанное с ним непосредственное проведение этой процедуры, не является препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено федеральными законами.

4. Проведение процедуры медиации начинается со дня заключения сторонами соглашения о проведении процедуры медиации.

5. Если одна из сторон направила в письменной форме предложение об обращении к процедуре медиации и в течение тридцати дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на применение процедуры медиации, такое предложение считается отклоненным.

6. Предложение об обращении к процедуре медиации должно содержать сведения, указанные в части 2 статьи 8 настоящего Федерального закона.

7. Предложение об обращении к процедуре медиации может быть сделано по просьбе одной из сторон медиатором или организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации.

Статья 8. Соглашение о проведении процедуры медиации.

1. Соглашение о проведении процедуры медиации заключается в письменной форме.

2. Соглашение о проведении процедуры медиации должно содержать сведения:

- 1) о предмете спора;
- 2) о медиаторе, медиаторах или об организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации;
- 3) о порядке проведения процедуры медиации;
- 4) об условиях участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации;
- 5) о сроках проведения процедуры медиации.

Статья 9. Выбор и назначение медиатора.

1. Для проведения процедуры медиации стороны по взаимному согласию выбирают одного или нескольких медиаторов.

2. Организация, осуществляющая деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, может рекомендовать кандидатуру медиатора, кандидатуры медиаторов или назначить их в случае, если стороны направили соответствующее обращение в указанную организацию на основании соглашения о проведении процедуры медиации.

3. Медиатор, выбранный или назначенный в соответствии с настоящей статьей, в случае наличия или возникновения в процессе проведения процедуры медиации обстоятельств, которые могут повлиять на его независимость и беспристрастность, незамедлительно обязан сообщить об этом сторонам или в случае проведения процедуры медиации организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, также в указанную организацию.

Статья 10. Оплата деятельности по проведению процедуры медиации.

1. Деятельность по проведению процедуры медиации осуществляется медиатором, медиаторами как на платной, так и на бесплатной основе, деятельность организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, – на платной основе.

2. Оплата деятельности по проведению процедуры медиации медиатора, медиаторов и организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, осуществляется сторонами в равных долях, если они не договорились об ином.

Статья 11. Порядок проведения процедуры медиации

1. Порядок проведения процедуры медиации устанавливается соглашением о проведении процедуры медиации.

2. Порядок проведения процедуры медиации может устанавливаться сторонами в соглашении о проведении процедуры медиации путем ссылки на правила проведения процедуры медиации, утвержденные соответствующей организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации.

3. В правилах проведения процедуры медиации, утвержденных организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, должны быть указаны:

1) виды споров, урегулирование которых проводится в соответствии с данными правилами;

2) порядок выбора или назначения медиаторов;

3) порядок участия сторон в расходах, связанных с проведением процедуры медиации;

4) сведения о стандартах и правилах профессиональной деятельности медиаторов, установленных соответствующей организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации;

5) порядок проведения процедуры медиации, в том числе права и обязанности сторон при проведении процедуры медиации, особенности проведения процедуры медиации при урегулировании отдельных категорий споров, иные условия проведения процедуры медиации.

4. В соглашении о проведении процедуры медиации стороны вправе указать, если иное не предусмотрено федеральным законом или соглашением сторон (в том числе соглашением о проведении процедуры медиации), на самостоятельное определение медиатором порядка проведения процедуры медиации с учетом обстоятельств возникшего спора, пожеланий сторон и необходимости скорейшего урегулирования спора.

5. Медиатор не вправе вносить, если стороны не договорились об ином, предложения об урегулировании спора.

6. В течение всей процедуры медиации медиатор может встречаться и поддерживать связь как со всеми сторонами вместе, так и с каждой из них в отдельности.

7. При проведении процедуры медиации медиатор не вправе ставить своими действиями какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права и законные интересы одной из сторон.

Статья 12. Медиативное соглашение.

1. Медиативное соглашение заключается в письменной форме и должно содержать сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процедуре медиации, медиаторе, а также согласованные сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения.

2. Медиативное соглашение подлежит исполнению на основе принципов добровольности и добросовестности сторон.

3. Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом

или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством или законодательством о третейских судах, законодательством о международном коммерческом арбитраже.

4. 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.

Статья 13. Сроки проведения процедуры медиации.

1. Сроки проведения процедуры медиации определяются соглашением о проведении процедуры медиации. При этом медиатор и стороны должны принимать все возможные меры для того, чтобы указанная процедура была прекращена в срок не более чем в течение шестидесяти дней.

2. В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора, с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения процедуры медиации может быть увеличен по договоренности сторон и при согласии медиатора.

3. Срок проведения процедуры медиации не должен превышать сто восемьдесят дней, за исключением срока проведения процедуры медиации после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, не превышающего шестидесяти дней.

Статья 14. Прекращение процедуры медиации.

Процедура медиации прекращается в связи со следующими обстоятельствами:

1) заключение сторонами медиативного соглашения – со дня подписания такого соглашения;

2) заключение соглашения сторон о прекращении процедуры медиации без достижения согласия по имеющимся разногласиям – со дня подписания такого соглашения;

3) заявление медиатора в письменной форме, направленное сторонам после консультаций с ними по поводу прекращения процедуры медиации ввиду нецелесообразности ее дальнейшего проведения, – в день направления данного заявления;

4) заявление в письменной форме одной, нескольких или всех сторон, направленное медиатору, об отказе от продолжения процедуры медиации - со дня получения медиатором данного заявления;

5) истечение срока проведения процедуры медиации – со дня его истечения с учетом положений статьи 13 настоящего Федерального закона.

Статья 15. Требования к медиаторам.

1. Деятельность медиатора может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе.

2. Осуществлять деятельность медиатора на непрофессиональной основе могут лица, достигшие возраста восемнадцати лет, обладающие полной дееспособностью и не имеющие судимости. Осуществлять деятельность медиатора на профессиональной основе могут лица, отвечающие требованиям, установленным статьей 16 настоящего Федерального закона.

3. Деятельность медиатора не является предпринимательской деятельностью.

4. Лица, осуществляющие деятельность медиаторов, также вправе осуществлять любую иную не запрещенную законодательством Российской Федерации деятельность.

5. Медиаторами не могут быть лица, замещающие государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной гражданской службы, должности муниципальной службы, если иное не предусмотрено федеральными законами.

6. Медиатор не вправе:

1) быть представителем какой-либо стороны;

2) оказывать какой-либо стороне юридическую, консультационную или иную помощь;

3) осуществлять деятельность медиатора, если при проведении процедуры медиации он лично (прямо или косвенно) заинтересован в ее результате, в том числе состоит с лицом, являющимся одной из сторон, в родственных отношениях;

4) делать без согласия сторон публичные заявления по существу спора.

7. Соглашением сторон или правилами проведения процедуры медиации, утвержденными организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, могут устанавливаться дополнительные требования к медиатору, в том числе к медиатору, осуществляющему свою деятельность на профессиональной основе.

Статья 16. Осуществление деятельности медиатора на профессиональной основе.

1. Осуществлять деятельность медиаторов на профессиональной основе могут лица, достигшие возраста двадцати пяти лет, имеющие высшее профессиональное образование и прошедшие курс обучения по программе подготовки медиаторов, утвержденной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

2. Организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, могут создавать объединения в форме ассоциаций (союзов) и в иных предусмотренных законодательством Российской Федерации формах в целях координации своей деятельности, разработки и унификации стандартов и правил профессиональной деятельности медиаторов, правил или регламентов проведения процедуры медиации. Указанные организации могут быть членами саморегулируемых организаций медиаторов.

3. 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.

Статья 17. Ответственность медиаторов и организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации.

Медиаторы и организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, несут ответственность перед сторонами за вред, причиненный сторонам вследствие осуществления указанной деятельности, в порядке, установленном гражданским законодательством.

Статья 18. Саморегулируемая организация медиаторов.

1. В целях разработки и установления стандартов и правил профессиональной деятельности медиаторов, а также порядка осуществления контроля за соблюдением требований указанных стандартов и правил медиаторами, осуществляющими деятельность на профессиональной основе, и (или) организациями, осуществляющими деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, могут создаваться саморегулируемые организации медиаторов.

2. Саморегулируемые организации медиаторов создаются в форме ассоциаций (союзов) или некоммерческих партнерств.

3. Организация приобретает статус саморегулируемой организации медиаторов со дня внесения сведений о ней в государственный реестр саморегулируемых организаций медиаторов и утрачивает статус саморегулируемой организации медиаторов со дня исключения сведений о ней из указанного реестра. Ведение государственного реестра

стра саморегулируемых организаций медиаторов осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

4. Организация включается в государственный реестр саморегулируемых организаций медиаторов при условии ее соответствия следующим требованиям:

1) объединение в составе саморегулируемой организации медиаторов в качестве ее членов не менее чем ста физических лиц, осуществляющих деятельность медиаторов на профессиональной основе, и (или) не менее чем двадцати организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации. Указанные лица и организации должны соответствовать установленным настоящим Федеральным законом требованиям к членству в такой организации;

2) наличие утвержденного порядка осуществления контроля за качеством работы членов саморегулируемой организации медиаторов и принятого кодекса профессиональной этики медиаторов;

3) соответствие саморегулируемой организации требованиям, предусмотренным Федеральным законом от 1 декабря 2007 года N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях" (далее – Федеральный закон "О саморегулируемых организациях").

5. Для осуществления деятельности в качестве саморегулируемой организации медиаторов в указанной организации должны быть созданы специализированные органы, осуществляющие контроль за соблюдением членами саморегулируемой организации медиаторов требований настоящего Федерального закона, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, стандартов и правил саморегулируемой организации медиаторов, условий членства в саморегулируемой организации медиаторов, а также рассмотрение дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации медиаторов мер дисциплинарного воздействия.

6. Саморегулируемая организация медиаторов наряду с правами, определенными Федеральным законом "О саморегулируемых организациях", имеет право устанавливать в отношении ее членов требования, дополнительные к предусмотренным указанным Федеральным законом требованиям и обеспечивающие ответственность ее членов при осуществлении деятельности медиаторов.

7. Саморегулируемая организация медиаторов не может являться членом другой саморегулируемой организации медиаторов.

8. Медиатор, осуществляющий деятельность на профессиональной основе, и организация, осуществляющая деятельность по обеспе-

чению проведения процедуры медиации, могут быть членами только одной саморегулируемой организации медиаторов.

9. Саморегулируемая организация медиаторов при приеме в свои члены медиаторов, осуществляющих деятельность на профессиональной основе, и организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, вправе предъявлять к ним дополнительные требования, связанные с осуществлением деятельности медиатора и не противоречащие настоящему Федеральному закону, другим федеральным законам.

10. Члены постоянно действующего коллегиального органа управления и специализированных органов саморегулируемой организации медиаторов могут совмещать исполнение функций членов этих органов с деятельностью медиаторов.

Статья 19. Основные функции саморегулируемой организации медиаторов.

Саморегулируемая организация медиаторов осуществляет следующие основные функции:

1) разрабатывает и устанавливает условия членства медиаторов, осуществляющих деятельность на профессиональной основе, и организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, в саморегулируемой организации медиаторов;

2) устанавливает и применяет меры дисциплинарного воздействия в отношении своих членов;

3) ведет реестр членов саморегулируемой организации медиаторов;

4) представляет интересы членов саморегулируемой организации медиаторов в их отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, а также с международными профессиональными организациями медиаторов;

5) разрабатывает и утверждает стандарты и правила профессиональной деятельности медиаторов;

6) разрабатывает и утверждает правила деловой и профессиональной этики медиаторов, в том числе кодекс профессиональной этики медиаторов;

7) разрабатывает правила проведения процедуры медиации;

8) разрабатывает стандарты подготовки медиаторов;

9) осуществляет контроль за профессиональной деятельностью своих членов в части соблюдения ими требований настоящего Федерального закона, других федеральных законов, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, стандартов и правил саморегулируемой организации медиаторов, условий членства в саморегулируемой организации медиаторов;

10) организует информационное и методическое обеспечение своих членов в сфере осуществления деятельности медиаторов;

11) осуществляет иные функции, установленные Федеральным законом "О саморегулируемых организациях".

Статья 20. Вступление в силу настоящего Федерального закона
Настоящий Федеральный закон вступает в силу с 1 января 2011 года.
Президент Российской Федерации Дмитрий МЕДВЕДЕВ, Москва,
Кремль, 27 июля 2010 года

Европейский кодекс поведения для медиаторов

1. КОМПЕТЕНТНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ МЕДИАТОРА

1.1. Компетентность медиатора.

Медиаторы должны быть компетентными и иметь необходимые знания в сфере медиации. Важными факторами являются надлежащее обучение и постоянное совершенствование их теоретических и практических навыков в области медиации с учётом всех относящихся к этому стандартов или требований, связанных с их аккредитацией.

1.2. Назначение медиатора.

Медиатор обсуждает со сторонами приемлемые даты проведения медиации. Медиатор прежде чем принять предложение выступить в качестве медиатора, должен убедиться в том, что он имеет достаточный опыт работы и компетентность для проведения медиации, и, по требованию сторон, предоставить им информацию о своей предыдущей деятельности и об имеющемся опыте работы.

1.3. Рекламирование медиаторами своих услуг.

Медиаторы вправе рекламировать свою деятельность профессиональным, правдивым и достойным образом.

2. НЕЗАВИСИМОСТЬ И БЕСПРИСТРАСТНОСТЬ

2.1. Независимость и нейтралитет.

Медиатор не вправе действовать или, если он начал действовать, продолжать действовать, без выяснения предварительно всех обстоятельств, которые могут или могли бы повлиять на его независимость или вызвать конфликт интересов. Обязанность выяснения таких обстоятельств является постоянным требованием на протяжении всего процесса медиации. К таким обстоятельствам относятся:

- любые личные или деловые отношения с одной из сторон,
- любая, будь то прямая или косвенная, финансовая либо иная заинтересованность в результатах медиации,
- предыдущая деятельность медиатора или кого-либо из его компании, предприятия в любом ином качестве, кроме медиатора, в пользу одной из сторон.

В таких случаях медиатор может согласиться на проведение медиации или продолжить проведение медиации только, если он уверен в своей способности осуществлять медиацию с соблюдением полной независимости и нейтралитета, обеспечивающих полную объективность, и при определенно выраженном согласии сторон.

2.2. Беспристрастность

Медиатор всегда должен действовать абсолютно объективно по отношению к каждой из сторон и стремиться быть воспринятым как

действующий и стремящийся предоставлять услуги каждой из сторон относительно того, что касается медиации одинаковым образом, с уважением к процессу медиации.

3. СОГЛАШЕНИЕ О ПРОВЕДЕНИИ МЕДИАЦИИ, ПРОЦЕСС, УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРА И ВОЗНАГРАЖДЕНИЕ

3.1. Процедура

Медиатор должен убедиться в том, что стороны понимают особенности процесса медиации и роль медиатора и сторон в этом процессе.

В частности, медиатор должен перед принятием на себя обязательств по проведению медиации убедиться в том, что стороны поняли условия и положения соглашения о проведении медиации, включая, в частности, все положения, касающиеся обязательств медиатора и сторон в отношении конфиденциальности, и выразили свое согласие с этими условиями и положениями.

По требованию сторон соглашение о проведении медиации заключается в письменной форме.

Медиатор должен проводить процедуру надлежащим образом, принимая во внимание обстоятельства дела, в том числе возможный дисбаланс сил и нормы права, возможные пожелания сторон и необходимость быстрого урегулирования спора. Стороны полностью свободны в отношении выражения согласия с медиатором – со ссылкой на правила или иным образом с теми методами, которые должны использоваться при проведении медиации.

Медиатор, если он считает это целесообразным, может заслушивать стороны по отдельности.

3.2. Честность процесса

Медиатор, если он считает это целесообразным, может, проинформировав стороны, прекратить процедуру медиации в случае если:

– он, с учётом обстоятельств дела и своей компетенции, считает, что намечающееся соглашение является невыполнимым или незаконным,

– он считает, что продолжение процедуры медиации вряд ли приведёт к положительному результату.

3.3. Окончание процесса

Медиатор должен принимать все соответствующие меры к тому, чтобы взаимопонимание достигалось всеми сторонами на основе осознанной информации и согласия, и чтобы все стороны понимали условия соглашения.

Стороны вправе отказаться от продолжения процедуры медиации в любой момент без объяснения причин.

Медиатор по требованию сторон и в пределах своей компетенции может информировать стороны о том, как они могут оформить соглашение, и о возможностях по обеспечению исполнения соглашения.

3.4. Вознаграждение

В случаях, если это не сделано заранее, медиатор должен в каждом случае предоставлять сторонам полную информацию о способе его вознаграждения, который он имеет в виду. Медиатор не должен соглашаться на проведение медиации до получения согласия всех заинтересованных сторон на соответствующее вознаграждение.

4. КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ

Медиатор должен хранить в качестве конфиденциальной всю информацию, полученную в процессе проведения медиации или связанную с ней, включая факт, что медиация будет проведена или уже имела место, за исключением случаев, если это связано с требованиями закона или основ общественной политики. Любая информация, доведённая конфиденциально до сведения медиатора одной из сторон, не должна доводиться им до сведения другой стороны, за исключением случаев, если на это имеется согласие другой стороны или этого требует закон.

Согласно закону осуществлять деятельность медиаторов на профессиональной основе могут лица, достигшие возраста двадцати пяти лет, имеющие высшее профессиональное образование и прошедшие курс обучения по программе подготовки медиаторов, утвержденной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, могут создавать объединения в форме ассоциаций (союзов) и в иных предусмотренных законодательством Российской Федерации формах в целях координации своей деятельности, разработки и унификации стандартов и правил профессиональной деятельности медиаторов, правил или регламентов проведения процедуры медиации. Указанные организации могут быть членами саморегулируемых организаций медиаторов.

Поскольку Согласно закону о медиации на медиаторе и организации, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, лежит ответственность. Медиаторы и организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, несут ответственность перед сторонами за вред, причиненный сторонам вследствие осуществления указанной деятельности, в порядке, установленном гражданским законодательством. Представляется, что главной формой ответственности медиатора будет применение мер дисциплинарной ответственности (в том числе исключение из профессионального сообщества) за несоблюдение

принятых в данном сообществе этических норм и процессиональных стандартов.

Так, в соответствии с п. 4 ст. 10 Федерального Закона №315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» орган по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия в случаях, установленных саморегулируемой организацией, вправе принять решение о применении следующих мер дисциплинарного воздействия:

1) вынесение предписания, обязывающего члена саморегулируемой организации устранить выявленные нарушения и устанавливающего сроки устранения таких нарушений;

2) вынесение члену саморегулируемой организации предупреждения;

3) наложение на члена саморегулируемой организации штрафа;

4) рекомендация об исключении лица из членов саморегулируемой организации, подлежащая рассмотрению постоянно действующим коллегиальным органом управления саморегулируемой организации;

5) иные установленные внутренними документами саморегулируемой организации меры.

Поскольку деятельность медиатора не является предпринимательской, то медиатор не может нести ответственности за недостижение сторонами соглашения по возникшему спору.

В случае причинения сторонам вреда в связи с проведением процедуры медиации, возникшего по вине медиатора, последний может быть привлечен к ответственности в соответствии с нормами гражданского законодательства.

Согласно статье 13 Федерального Закона №315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» предусматривает способы обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации перед лицами, которым оказываются услуги по проведению медиации, в виде создания системы личного и (или) коллективного страхования, а также формирования компенсационного фонда.

План вступительного слова

13. Знакомство, приветствие:

14. Цель встречи:

- Вы пришли сюда для того, чтобы договориться;

15. Что такое медиация:

- Будут происходить переговоры с моим участием;

16. Полномочия:

• Все ли присутствуют для принятия вами окончательного решения сегодня?

- Если нет:

- Есть ли какие-то вопросы, которые вы можете решать самостоятельно?

17. Принципы:

- Добровольность:

- Добровольно ли вы пришли сюда?

- Переговоры могут быть прерваны по вашему (и моему) желанию\воле...

- Равноправие:

- Каждый из вас является равноправным участником переговоров;

- Конфиденциальность:

○ Необходимо ли вам сохранять в тайне информацию, полученную на переговорах;

○ Согласны ли вы сохранять информацию, которая станет вам известной в тайне?

- Нейтральность:

18. Роль медиатора:

Ответственность за принятые решения несете вы;

Согласны ли вы с тем, что я буду вести эти переговоры?

19. Обязанности\Правила участников:

• Для того, что бы переговоры были эффективными вам необходимо принимать в них активное участие, быть открытым и стремиться прийти к общему результату;

- Вежливость, оскорбления, дайте высказаться друг другу;

- Делитесь информацией и будьте гибкими, быть конструктивными;

Согласны ли вы соблюдать эти правила?

20. Стадии медиации/переговоров:

- Каждый расскажет свое видение ситуации (Презентация);

- Обсуждение (Дискуссия);

- Формирование вопросов, которых надо найти решения (Общая сессия);

Каждый интересующий вас вопрос должен обсуждаться в ходе переговоров;

- Выработка предложений/решений.

- Подготовка соглашения.

- Завершение медиации.

- На любой из стадий мне могут понадобиться индивидуальные беседы с каждым из Вас отдельно (кокусы). *Обычно они идут после дискуссии!*

Результаты переговоров могут быть устными или зафиксированы на бумаге и оформлены нотариально, в зависимости от ваших пожеланий; можно сразу выяснить: Как бы Вы хотели?

21. Необходимо соблюдать все принципы;

22. Есть ли вопросы о порядке проведения переговоров?

23. Время и перерывы:

- 2 – 3 часа;
- Нужны ли вам перерывы?

24. Мобильные телефоны:

• Для того, чтобы переговоры были эффективными хочу предложить вам выключить мобильные телефоны;

- Кто из вас готов рассказать свое видение ситуации первым?

Обычно это делает сторона обратившаяся первой... Медиатору нужно спросить другую сторону «Вы не возражаете?».

Стадии медиации:

1. Вступительное слово;
2. Презентация;
3. Дискуссия;
4. Кокус
5. Общая сессия;
6. Выработка предложений/решений.
7. Подготовка соглашения.
8. Завершение медиации.

Учебное издание

О.В. Маврин

**Технологии урегулирования конфликтов
(медиация как эффективный метод
разрешения конфликтов)**

Учебное пособие

Выходит в авторской редакции

Подписано в печать 23.05.2014.

Бумага офсетная. Печать цифровая.

Формат 60x84 1/16. Гарнитура «Times New Roman». Усл. печ. л. 5,58.

Уч.-изд. л. 4,89. Тираж 100 экз. Заказ 120/5.

Отпечатано с готового оригинал-макета
в типографии Издательства Казанского университета

420008, г. Казань, ул. Профессора Нужина, 1/37
тел. (843) 233-73-59, 233-73-28