

УДК 347.9

Передрий Татьяна Евгеньевна,
старший преподаватель кафедры
гражданского процесса и
международного права,
Кубанский государственный
университет

**Об институционализации процедуры медиации в России в контексте
развития современной гражданской процессуальной науки**
**On the institutionalization of the mediation procedure in Russia in the context of
the development of modern civil procedural science**

В статье обосновывается необходимость применения институционального подхода к процедуре медиации, обосновывается междисциплинарный характер научных исследований института медиации.

The article substantiates the need to apply an institutional approach to the mediation procedure, justifies the interdisciplinary nature of scientific research of the mediation institute.

Ключевые слова: гражданский процесс, медиация, социальный институт, институционализация, междисциплинарные исследования.

Key words: civil process, mediation, social institution, institutionalization, interdisciplinary research.

Современная доктрина гражданского процессуального права претерпевает значительные преобразования: сформулированы основы унифицированного гражданского процесса, все более активное развитие получают научные исследования альтернативных процедур урегулирования гражданско-правовых споров. Это свидетельствует о глубоком концептуальном переосмыслении основных процессуальных категорий и о поиске новых подходов к исследованиям в области цивилистического процесса. Нормативным отражением указанной тенденции становится разработка и принятие нормативно-правовых актов, закрепляющих и регулирующих новые для российского правового поля институты. Так, 27 июля 2010 года с принятием Федерального закона № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредников (процедуре медиации)»¹ (далее - Федеральный закон № 193-ФЗ), а также внесением изменений в Гражданский процессуальный кодекс РФ² впервые законодательное закрепление получил институт медиации. Как констатирует О.В. Исаенкова, с введением термина «процедура медиации» начат новый этап в развитии медиативного направления в гражданском процессе³.

В Федеральной целевой программе "Развитие судебной системы России" на 2007 - 2012 годы⁴, послужившей обоснованием и началом законотворческой

¹ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации): Федеральный закон от 27 июля 2010г. № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Справочно-правовая система «Консультант Плюс». Электронный ресурс. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW&n=148723&dst=0&profile=0&mb=LAW&div=LAW&BASENODE=69774703-4081201017&SORTTYPE=0&rnd=263249.2618916959&SEM=-&opt=1&7=%7C193-%D4%C7%7C#0> (Дата обращения 20.06.2017).

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (в ред. от 19.12.2016 г.) // Справочно-правовая система «Консультант Плюс». Электронный ресурс. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=LAW&n=200079&dst=4294967295&req=doc&rnd=263249.2870027872#0> (Дата обращения 20.06.2017).

³ Исаенкова О.В. Медиативное производство, гражданский процесс и гражданское судопроизводство: соотношение некоторых моментов // Историко-правовые проблемы: Новый ракурс. 2011. № 7-8. С. 82-89.

⁴ Развитие судебной системы России: Федеральная целевая программа на 2007-2012 годы. Утверждена постановлением Правительства РФ от 21 сентября 2006 г. № 583 // Справочно-правовая система «Гарант»: Электронный ресурс. URL: http://base.garant.ru/190031/#block_1000#ixzz4kp169n72 (Дата обращения – 22.06.2017).

деятельности по принятию Федерального закона № 193-ФЗ, в качестве измеримого результата от введения примирительных процедур называлось снижение нагрузки на судей, и, как следствие, экономия бюджетных средств и повышение качества правосудия. Кроме того, в данной Федеральной целевой программе предполагалось широкое введение процедур медиации в качестве механизмов реализации положений законов Российской Федерации, предусматривающих возможность примирения сторон.

Новый медиативный вектор развития гражданского процесса был оптимистично воспринят современными учеными-процессуалистами. Так, например, Ю.А. Попова отметила, что «на повестке дня вплотную стали вопросы оптимизации форм и методов защиты прав, свобод, законных интересов субъектов тех или иных правоотношений. В этой связи развитие и совершенствование альтернативных форм защиты прав приобретают весьма важное значение»⁵. П.А. Астахов охарактеризовал медиацию, как процедуру, наиболее адекватно применимую в гражданско-правовых отношениях, «в этой форме удачно сочетаются преимущества традиционных судебных форм разрешения юридических конфликтов и форм, в которые оптимально облакаются интересы и права человека...»⁶.

С дальнейшим развитием научных исследований медиативное направление в гражданском процессе сохранилось: оно нашло отражение в Концепции Единого гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, разработанной и одобренной в Комитете Государственной Думы РФ по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству 8 декабря 2014 г.⁷ Разработчики Концепции уделили особое место укреплению

⁵ Попова Ю.А. Альтернативные формы урегулирования гражданско-правовых споров и проблемы их практической реализации // Альтернативные формы урегулирования гражданско-правовых споров: материалы Всеросс. научно-практ. конф. (г. Краснодар, 17 декабря 2014 г.) / Северо-Кавказский филиал Российского государственного университета правосудия. Краснодар, 2015. С. 104.

⁶ Астахов П.А. Юридические конфликты и современные формы их разрешения: Теоретико-правовое исследование: Автореферат дисс. ... доктора юрид. наук. М., 2006. С. 53.

⁷ Концепция Единого гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. Одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и

альтернативных способов разрешения споров, к которым следует относить процедуру медиации, в перечне задач унификации процессуального законодательства, которые призван решить единый ГПК РФ. Примечательно, на наш взгляд, позиция П.В. Крашенинникова, руководителя редакционного совета по разработке Концепции: «Это надо развивать...мы должны дать максимум инструментария внесудебного производства. Я уверен, что медиация перспективна...»⁸.

Вместе с тем прошло 7 лет со дня принятия Федерального закона № 193-ФЗ, а процедура медиативного урегулирования спора, к сожалению, так и не получила широкого развития. Верховный суд РФ, анализируя практику применения Федерального закона № 193-ФЗ, отмечает низкий уровень востребованности медиации, а следовательно, и малое число споров, рассмотренных с участием посредника в 2013-2014 г.⁹

Указанное обстоятельство активизировало научный и организационный поиск путей преодоления данного положения. В ответ на указанную Верховным Судом РФ необходимость доступного информирования граждан о преимуществах медиативной процедуры урегулирования споров в судебных органах проведена значительная работа: теперь на каждом официальном сайте суда мы можем получить информацию о Федеральном законе № 193-ФЗ, на любом судебном участке мирового судьи в месте размещения информации о работе участка рядом с образцом искового заявления находится информация о процедуре медиации.

процессуальному законодательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 08.12.2014 № 124(1) // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: Электронный ресурс. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=172071&dst=0&rnd=0.7809620946632125> (Дата обращения – 20.06.2017)

⁸ "Самое дорогое для нас – дешевое правосудие": интервью с руководителем Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ П.В.Крашенинниковым (Автор интервью – Т.Берсенева) // Электронный ресурс. URL: <https://pravo.ru/review/view/115147/> (Дата обращения – 20.06.2017)

⁹ Справка о практике применения судами Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" за период с 2013 по 2014 год. Утверждена Президиумом Верховного Суда РФ 01 апреля 2015 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 6.

Несмотря на предпринятые меры проблема введения медиации сохраняется. Как следует из справки Верховного Суда РФ, и без того малое количество дел рассмотренных с привлечением медиатора в 2014 г. еще больше сократилось в 2015 г.¹⁰

В научных исследованиях все чаще звучат высказывания о введении обязательной медиации по ряду категорий дел¹¹, происходит перманентное обращение к опыту зарубежных государств, где процедура медиации с успехом применяется, выполняя возложенные на нее задачи разгрузки судебной власти и повышения качества судебных актов¹².

Даже беглый анализ ситуации позволяет автору сделать на данном этапе ряд посылок, которые позволят перейти к дальнейшим рассуждениям. Во-первых, юридические средства и способы воздействия на общественные отношения в вопросе широкого внедрения и повсеместного применения медиации на сегодняшний день оказываются недостаточными. Введение Федерального закона № 193-ФЗ и соответствующих изменений в процессуальное законодательство не побудит в одночасье стороны обратиться за разрешением спора к альтернативным процедурам. Во-вторых, организационные мероприятия по внедрению процедуры медиации носят точечный, а не системный характер, следовательно, ждать изменения положения вещей придется еще долго.

¹⁰ Справка о практике применения судами Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" за 2015 год. Утверждена Президиумом Верховного Суда РФ 22 июня 2016 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2017. № 1.

¹¹ См., напр.: Шумова К.А. Принципы медиации. Дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015.

¹² См., напр.: Журавлева И.А. Опыт мировой практики современной модели института медиации: реалии и возможности развития процедуры медиации в России // Аудит и финансовый анализ. 2015. № 1. С. 380-386; Шубников Ю.Б. Медиация в праве Европейского Союза // Семейная медиация в ювенальной политике: Сборник статей междунар. научно-практ. конф. (г. Санкт-Петербург, 25 ноября 2014 г.). СПб., 2014. С. 217-219; Князев Д.В. Принудительная (обязательная) медиация в гражданском процессе Канады // Третейский суд. 2014. № 1-3 (40). С. 43-46; Шайдуллин Р.Р., Баранов С.Ю. Медиация в исламском праве (шариате) и практика ее применения в некоторых странах исламского мира // Вестник гражданского процесса. 2014. № 4. С. 74-81; Селезнев В.А. Медиация в современной России и опыт примирительных процедур в государствах ближнего зарубежья // Ценности и интересы современного общества: Сборник статей междунар. научно-практ. конф. (г. Москва, 27-29 мая 2014 г.). М., 2014. С. 102-105.

По нашему мнению, нуждается в изменении подход к решению задачи широкого распространения медиативного способа урегулирования споров. Считаем, что первоначальным этапом должно стать осознание и констатация институциональной сущности медиации. Как совершенно справедливо определила Е.И. Носырева, «медиация – это социально-правовой институт»¹³. Понятие социального института шире по содержанию, чем понятие правового института, и заставляет нас обратиться к социологическим исследованиям, предметной областью которых оно является. Т. Веблен (1899) под социальным институтом понимал «совокупность общественных обычаев, воплощение определенных привычек, поведения, области мысли, передаваемых из поколения в поколение и меняющихся в зависимости от обстоятельств, и служащих орудием приспособления к ним»¹⁴. Энциклопедия социологии определяет институты как исторически сложившиеся формы организации и регулирования общественной жизни (например, семья, религия, образование и т.д.), обеспечивающие выполнение жизненно важных для общества функций, включающие совокупность норм, ролей, предписаний, образцов поведения, специальных учреждений, систему контроля¹⁵.

Процесс образования социального института – институционализация – представляет собой создание и закрепление в обществе определенных образцов, моделей поведения, формирования устойчивых социальных ролей, базирующихся на нормативном материале (своде прав, обязанностей, а также санкций, направленных против нежелательного поведения), системе организаций, обеспечивающих функционирование и стабильность социального института, контролирующей соблюдение институционального порядка, координирующей средства и ресурсы, необходимые для его существования и реализации возложенных на него задач. Полагаем, что именно институционализацию

¹³ Носырева Е.И. Становление института медиации в России // Развитие медиации в России: теория, практика, образование. М.; Берлин, 2012. С. 2-4.

¹⁴ Веблен Т. Теория праздного класса. М., 1984. С. 200.

¹⁵ Статья «Институт». Энциклопедия социологии. // Словари и энциклопедии на Академике. Электронный ресурс. URL: <http://dic.academic.ru/dic.nsf/socio/1266> (Дата обращения - 23.06.2017).

медиативной процедуры, а не что иное, имеет в виду законодатель под формулировками «укрепление альтернативных процедур»¹⁶, «широкое введение процедур медиации»¹⁷. Отметим, что формирование социального института может происходить как «снизу», когда он формируется в рамках традиционного уклада общественной жизни, базируется на обычаях и системе социального одобрения и контроля – государство в таком случае признает его наличие и при необходимости подвергает нормативно-правовому регулированию, так и «сверху» - волевым государственно-властным решением, вводящим правовые нормы, которые затем принимаются обществом, встраиваются в его социальную структуру. Как видим, медиативная процедура должна пройти именно этим, вторым путем, для получения широкого распространения, восприятия обществом и эффективного функционирования.

Институциональный подход к процедуре медиации согласуется с программно-целевым методом развития судебной системы, когда ресурсы и средства используются для реализации поставленной задачи. Программно-целевой метод применен также в Концепции государственной семейной политики в Российской Федерации на период до 2025 года, в которой внедрение института посредничества (медиации) при разрешении семейно-правовых споров признано приоритетным направлением в решении задачи по профилактике семейного неблагополучия, детской безнадзорности и беспризорности¹⁸. Тем самым одна из

¹⁶ Концепция Единого гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. Одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 08.12.2014 № 124(1) // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: Электронный ресурс. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=172071&dst=0&rnd=0.7809620946632125�> (Дата обращения – 20.06.2017).

¹⁷ Развитие судебной системы России: Федеральная целевая программа на 2007 - 2012 годы. Утверждена постановлением Правительства РФ от 21 сентября 2006 г. № 583 // Справочно-правовая система «Гарант»: Электронный ресурс. URL: http://base.garant.ru/190031/#block_1000#ixzz4kp169n72 (Дата обращения – 22.06.2017).

¹⁸ Об утверждении Концепции государственной семейной политики в Российской Федерации на период до 2025 года: Распоряжение Правительства РФ от 25 августа 2014 г. № 1618-р // Справочно-правовая система «Консультант Плюс». Электронный ресурс. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base>

предметных областей медиации – семейная медиация – выделяется в желательную форму общественного взаимодействия и выступает как самостоятельное направление для институционального развития.

Точно так же концептуальное законодательное закрепление получает еще одна общественная потребность: гармоничное развитие детей и подростков, их эффективная социализация при помощи создания и развития служб школьной медиации¹⁹. Посредством медиативной процедуры запускается механизм разрешения конфликтных ситуаций с участием членов нашего общества, в силу возраста не обладающих достаточной дееспособностью, чтобы быть полностью встроенными в систему государственного регулирования общественных отношений, испытывать на себе меры государственного принуждения. Воспитательный и психологический эффект от введения служб школьной медиации, на наш взгляд, неоспорим: медиативная процедура урегулирования спора способна укорениться как желательная модель поведения у детей и подростков, послужить мотивирующим фактором для использования медиации в дальнейшей жизни, способствовать воспроизводству данной модели поведения и экстраполяции ее на все сферы общественных отношений, то есть активной институционализации процедуры медиации.

Таким образом, сегодня можно наблюдать, что в российском законодательстве нормативно сформулированы общественные потребности, удовлетворению которых должен послужить институт медиации. Довольно расплывчатая формулировка одной из целей принятия Федерального закона № 193-ФЗ (ст. 1) «гармонизация социальных отношений» в контексте упомянутых нормативных актов наполняется реальным содержанием. Тем самым реализуется первый и очень важный этап институционализации: возникновение потребности,

=LAW&n=167897&fld=134&dst=100073,0&rnd=0.7017223955666767#0 (Дата обращения – 22.06.2017).

¹⁹ Об утверждении Концепции развития до 2017 года сети служб медиации в целях реализации восстановительного правосудия в отношении детей, в том числе совершивших общественно опасные деяния, но не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность: Распоряжение Правительства РФ от 30 июля 2014 г. № 1430-р // Собрание законодательства РФ. 2014. № 32. Ст. 4557.

удовлетворение которой требует организованных действий²⁰. Потребность детерминирует цель, выполнению которой подчинена деятельность социального института.

Второй этап институционализации медиации связан со стихийным возникновением социальных норм и правил, которые на основании метода проб и ошибок получают новое качество: спонтанное поведение с непредсказуемостью результата трансформируется в обществе в повторяемую, желательную деятельность, поощряемую общественным мнением. Значимыми с точки зрения интенсификации данного процесса предстают научно-практические исследования зарубежного опыта медиативной процедуры урегулирования споров, эксперименты по внедрению медиации, проводимые на региональных площадках как в рамках органов государственной власти (в первую очередь, в судебной системе), так и в рамках уже сформированных и успешно функционирующих общественных организаций.

На третьем этапе социальный институт получает свое нормативное закрепление: разработанные процедуры и нормы, систему органов (организаций), реализующих указанные процедуры, установление и дифференциацию санкций для поддержания норм и правил и отсеечения нежелательных форм поведения. Завершающим этапом институционализации становится формирование социальных статусов и ролей, которые охватывают всех членов социального института. Только последовательное прохождение социального явления через все стадии институционализации станет свидетельством формирования нового социального института.

Что касается института медиации в России, то в настоящее время данный институт, по нашему мнению, еще не вышел из этапа стихийной организации норм и правил, хотя и достаточно далеко продвинулся в рамках этого этапа. Следует отметить в качестве знакового события создание ФГБУ «Федеральный

²⁰ Фролов С.С. Социология: Учебник для высших учебных заведений. М.: Наука, 1994 // Электронный ресурс. URL: http://polbu.ru/frolov_sociology/ch29_i.html (Дата обращения - 23.06.2017).

институт медиации» в 2013 году, миссией которого является интеграция механизмов и методов медиации и АРС как действенного социального института и инструмента гражданского общества во все значимые структуры социума Российской Федерации²¹. Системная аналитическая и практическая работа, проводимая Федеральным институтом медиации обеспечивает адаптацию зарубежного опыта к российскому социокультурному пространству, выявляет и продвигает успешные медиативные практики.

Институциональный научный подход к медиации требует, на наш взгляд, соблюдения еще одного условия: в рамках концептуальных потребностей общества, а также на современном этапе развития науки, который получил название постнеклассической рациональности, насущной необходимостью становится междисциплинарный проблемно-ориентированный научный инструментарий к исследованиям медиации. С одной стороны, необходимы фундаментальные научные исследования, с другой – теоретическое знание должно специализироваться под разрешение проблемы интеграции медиативной процедуры в социум. Эффективность и стабильность применения нормативно-правовой базы медиации, внедрение ее в гражданское общество и правовую культуру отдельного индивида требует системных усилий представителей различных общественных наук. Данная позиция автора базируется на 1) государственном запросе, выраженном в задачах, нормативно оформленных в приведенных нами ранее концепциях развития различных сфер государственной политики России; 2) общественной потребности к урегулированию споров для обеспечения конструктивного взаимодействия его членов, а также 3) гуманистическом психологическом подходе к личности (в частности, субъектно-бытийном подходе), как к субъекту, способному моделировать собственную идентичность и поведение в контексте разрешения споров и, через него, реальность, - то, что юриспруденция охватывает понятием «частный интерес».

²¹ Федеральное государственное бюджетное учреждение «Федеральный институт медиации». Официальный сайт. Электронный ресурс. URL: <http://fedim.ru/> (Дата обращения – 22.06.2017).

Следовательно, комплексность социального института медиации predetermined и обусловлена системной триадой «личность – общество – государство», поиском и обеспечением равновесия в ней. Научные исследования процедуры медиации должны включать психологические знания (охватываемые предметными областями как психологии личности, так и социальной психологии), современные социологические разработки (касающиеся, в первую очередь, социальной структуры общества, конфликтологии), а также юридические исследования. Последним, представляется, должно быть отведено центральное и системообразующее место, с учетом возможностей и преимуществ нормативно-правового регулирования общественных отношений, а также задачи поиска оптимальной процессуальной формы реализации концептуальных общественных задач. Поскольку разрешение (урегулирование – в контексте медиативной процедуры) споров, связанных с частным интересом, защитой прав граждан и организаций, традиционно относится к проблемному полю науки гражданского процессуального права, считаем возможным надеяться, что именно цивилистическая процессуальная наука примет на себя и успешно реализует задачу институционализации процедуры медиации, став своеобразным модератором новейших социально-психологических исследований и их проводником в нормативно-правовое регулирование.

Список цитируемой литературы

1. Астахов П.А. Юридические конфликты и современные формы их разрешения: Теоретико-правовое исследование: Автореферат дисс. ... доктора юрид. наук. М., 2006.
2. Веблен Т. Теория праздного класса. М., 1984. – 348с.
3. Журавлева И.А. Опыт мировой практики современной модели института медиации: реалии и возможности развития процедуры медиации в России // Аудит и финансовый анализ. 2015. № 1. С. 380-386.

4. Исаенкова О.В. Медиативное производство, гражданский процесс и гражданское судопроизводство: соотношение некоторых моментов // Историко-правовые проблемы: Новый ракурс. 2011. № 7-8. С. 82-89.
5. Князев Д.В. Принудительная (обязательная) медиация в гражданском процессе Канады // Третейский суд. 2014. № 1-3 (40). С. 43-46.
6. Носырева Е.И. Становление института медиации в России // Развитие медиации в России: теория, практика, образование. М.; Берлин, 2012. С. 2-4.
7. Попова Ю.А. Альтернативные формы урегулирования гражданско-правовых споров и проблемы их практической реализации // Альтернативные формы урегулирования гражданско-правовых споров: материалы Всеросс. научно-практ. конф. (г. Краснодар, 17 декабря 2014 г.) / Северо-Кавказский филиал Российского государственного университета правосудия. Краснодар, 2015. С. 103-108.
8. Селезнев В.А. Медиация в современной России и опыт примирительных процедур в государствах ближнего зарубежья // Ценности и интересы современного общества: Сборник статей междунар. научно-практ. конф. (г. Москва, 27-29 мая 2014 г.). М., 2014. С. 102-105.
9. Фролов С.С. Социология: Учебник для высших учебных заведений. М.: Наука, 1994 // Электронный ресурс. URL: http://polbu.ru/frolov_sociology/ch29_i.html (Дата обращения - 23.06.2017).
10. Шайдуллин Р.Р., Баранов С.Ю. Медиация в исламском праве (шариате) и практика ее применения в некоторых странах исламского мира // Вестник гражданского процесса. 2014. № 4. С. 74-81.
11. Шубников Ю.Б. Медиация в праве Европейского Союза // Семейная медиация в ювенальной политике: Сборник статей междунар. научно-практ. конф. (г. Санкт-Петербург, 25 ноября 2014 г.). СПб., 2014. С. 217-219.
12. Шумова К.А. Принципы медиации. Дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015.