

Секция «Юриспруденция»

Медиаторы, как представители существенно разных юридических специальностей

Вайнорис Артур Эдуардович

Студент

Академия адвокатуры Украины, Правоведение, Киев, Украина

E-mail: Wainoris@mail.ru

Термин «медиатор» означает «посредник», который совершает урегулирование конфликта, с целью найти взаимовыгодное решение согласно предмета спора [1].

Медиация в современном понимании появилась во второй половине XX века США, немного позже стала популярной в Европе [2]. Стоит заметить, что сама идея разрешения споров с участием нейтральной, авторитетной стороны не является новой, и существовала еще в античном мире [3].

Факт того, что медиатор должен иметь юридическое образование безусловно, однако вместе с тем возникает вполне логичный вопрос, представители каких юридических специальностей и сфер деятельности составят категорию профессиональных медиаторов.

Определяя принципы, на которых базируется работа медиатора, нам импонирует система, которая составлена В.К. Самигуллиным. Он выделяет следующие: свобода, порядок, законность, ответственность за вину, равенство, справедливость, солидарность, безопасность, толерантность [4].

Существует много дискуссий и различных мнений, согласно которым медиаторами могут быть различные представители юридической сферы, хотя больше всего споров вызывают судьи и адвокаты в роли медиаторов.

В данном докладе, мы бы хотели рассмотреть основные позиции, раскрывающие суть с разных сторон.

Сторонники позиции, согласно которой именно судьи могут лучше всего проявить в себя в роли медиатора, полагают, что в процессе медиации есть много общего с процедурой судебного разрешения споров. В связи с чем было бы упущением не использовать уникальный опыт по разрешению конфликтов. К тому же, судьи беспристрастны, и именно это качество является важнейшим для медиатора.

В свою очередь, нам хотелось бы заметить некоторые негативные аспекты данного мнения. Не отрицая того факта, что из судей могут получиться хорошие медиаторы, бывшему судье бывает непросто вжиться в новую для себя роль. Дело в том, что изначально судья ориентируется не на примирение сторон, а на разрешение спора, а это не одно и то же. Он привык выносить решение, что не присуще медиатору.

Существует также мнение, что именно адвокаты имеют широкие возможности преуспеть в посредничестве. Исполнение адвокатом процесса медиации отличается от классической его деятельности по следующим пунктам:

1. Специальное задание проанализировать отношения сторон.
2. Особенная роль адвоката, как независимого посредника, который способствует двум сторонам в поисках взаимовыгодных условий для урегулирования спора.
3. Особенная процедура, в рамках которой совершается адвокатская деятельность, и место адвоката - медиатора в данной процедуре [5].

Поскольку медиатор действует в интересах одновременно всех сторон спора без ущерба интересам какой-либо из них, то в деятельности адвоката-медиатора будет отсутствовать конфликт интересов. Однако для этого адвокат-медиатор должен быть абсолютно нейтральным, т.е. не связанным с оказанием юридической или любой иной помощи одной из сторон или каждой из них в отдельности.

Он не может собственного варианта соглашения или иным образом направлять переговоры. [6]

Именно в свете данного обстоятельства, как теоретический, так и практический интерес представляет осуществление деятельности медиатора на профессиональной основе адвокатом, то есть официально признаваемым субъектом оказания квалифицированной юридической помощи.

Выполнение адвокатом роли медиатора является новым и весьма перспективным самостоятельным видом адвокатской деятельности. Медиация представляет принципиально новую роль, которую может выполнять адвокат, и с учетом особенности процедуры и правил участия в ней адвоката-медиатора, обусловленную этой ролью принципиально иную форму оказания помощи адвокатом. Вместе с тем оказываемая адвокатом-медиатором помощь в целом является юридической и принятие адвокатом поручения на содействие урегулированию разногласий в качестве медиатора допустимо и целесообразно только по юридическим спорам. Осуществление деятельности медиатора на профессиональной основе адвокатом, обладающим профессиональной компетентностью для выполнения роли медиатора, представляется предпочтительным и наиболее эффективным.

В нормативных актах, которые регулируют процесс медиации в разных странах, не указано, кто именно может стать медиатором, а только упоминается об общих требованиях к будущим посредникам. Данные требования охватывают возраст, образование, стаж. Интересно заметить, что во Франции, медиаторы должны быть аккредитованными прокурором, что, как нам показалось, довольно неоправданным.

Мы же склоняемся к тому, что адвокат является более подходящим для совершения процесса медиации. Наши взгляды основаны на том, что выполнение роли медиатора адвокатом, специализирующимся на осуществлении деятельности медиатора, представляется предпочтительным и наиболее эффективным, поскольку:

- связано с оказанием сторонам спора квалифицированной юридической

помощи в разработке конструктивного, и в то же время законного и исполнимого медиативного соглашения;

- предоставляет возможность расширить (раскрыть) правовые ресурсы сторон в процессе урегулирования спора;

- позволяет при необходимости использовать полномочия, предоставленные адвокату - предполагает соблюдение адвокатом-медиатором высоких стандартов профессиональной адвокатской этики;

- на любые сведения, полученные адвокатом-медиатором в связи с организацией и проведением медиации, распространяется правовой режим адвокатской тайны, и освободить адвоката-медиатора от обязанности сохранения профессиональной тайны могут только все стороны спора (доверители) совместно;

- в отношении адвоката-медиатора действуют установленные государством гарантии профессиональной независимости адвоката.

Литература

1. Носырева Е.И., Стернин И.А. "Посредничество" или "медиация" // Третейский суд. 2007. 1. С. 10
2. Энтрингер Ф. Развитие со страховкой // Медиация и право. Посредничество и примирение. 2010. 1
3. Besemer C. Vermittlung in Konflikten. Baden: Königfeld. 1993. S. 13.
4. Самигуллин В.К. Торговое право: возрождение и развитие традиции. Уфа, 2008. С.44
5. Воскобитова М.Р. Участие адвоката в реализации права граждан на обращение в межгосударственные органы по защите прав человека и основных свобод Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2009. С. 8, 12, 13.
6. Moore Ch.W. The mediation Process. Practical strategies for resolving conflict. San-Francisco: LA. 1987 P. 59

Слова благодарности

Благодарю организаторов конференции за предоставленную возможность выступить в Московском Университете им. Ломоносова. Я полагаю, что это уникальный шанс обменяться ценнейшим опытом и получить новые знания.