

Роль медиатора в процедуре медиации

Беляева Татьяна Александровна

Аспирант

Белорусский государственный университет, Минск, Беларусь

E-mail: bel.lawyer@yahoo.com

В доктрине наблюдается наличие единого подхода к определению понятия «медиатор». Так, российские и белорусские ученые (Решетникова И.В., Колясникова Ю.Н., Дубовик Э.Г.) указывают на то, что медиатор является «нейтральным лицом - посредником, не наделенным правом вынесения обязательного для сторон решения» [1, 2], что также соответствует точке зрения американского исследователя К. Мура, который рассматривает медиатора как «независимое и нейтральное лицо, которое не имеет полномочий для принятия обязывающего для сторон решения» [7]. На нейтральность и независимость медиатора акцентируют внимание и иные исследователи (Лисицин В.В. [3], Г. Браун и А. Мариотт [5], Д. Спенсер и Х. Янг [8], и пр.)

Вместе с тем, наряду с единством в определении того, кем является медиатор, существуют различные точки зрения о том, какова роль медиатора в процедуре медиации. Это в свою очередь приводит к формированию различных видов (моделей) медиации.

В зависимости от роли медиатора в процедуре медиации исследователи выделяют три базовые модели медиации: фасилитативная, оценочная, трансформативная.

Фасилитативная модель медиации (facilitative mediation).

В данном виде медиации роль медиатора, прежде всего, заключается в организации взаимодействия сторон в переговорах и в управлении их коммуникацией. Медиатор призывает стороны выходить за рамки их юридических позиций и содействует раскрытию «истинных интересов» в споре. Представители данной модели придерживаются мнения, что определение и последующая работа с интересами сторон позволяет завершить спор взаимовыгодным соглашением. Отметим, что в процедуре медиатор не может оценивать либо давать рекомендации сторонам по условиям будущего соглашения.

Оценочная модель медиации (evaluative mediation).

Особенностью данной модели является то, что медиатор наряду с организацией процесса переговоров, является и активным его участником, который вправе высказывать свое мнение по содержанию спора. При использовании данной модели медиатор оказывает содействие в «оценке исхода спора в суде, обозначает сильные и слабые позиции сторон» [2].

Инструментарий медиатора, используемый в оценочной медиации варьируется от «анализа исхода дела в судебном разбирательстве», до формулирования медиатором предложений, которые могло бы порекомендовать «разумный человек, сохраняющий нейтральность, исходя из сложившегося спора» [8].

В оценочной модели медиации медиатор обладает достаточной компетенцией в отношении содержания спора. Как правило, данный вид медиации используется судебной системой при реализации программ судебной медиации (court connected mediation), а также примирительных конференциях, осуществляемых судьями.

Трансформативная модель медиации (transformative mediation).

Представители данной модели (Р.Буш [6]) утверждают, что основная роль медиатора заключается в предоставлении сторонам ресурсов для разрешения спора. К ресурсам,

которые стороны могут получить от медиатора относят информацию, поощрение самостоятельности при принятии решения, поддержку и признание наличия способностей и навыков по разрешению спора у самих сторон.

При помощи предоставляемых сторонам ресурсов достигается индивидуальность выработываемого соглашения, что, по мнению исследователей, и является одной из особенностей процедуры медиации, которая отличает ее от иных способов разрешения спора [7]. Отметим, что данная модель является узконаправленной, граничит с психологическим консультированием и используется, как правило, в семейных медиациях.

На современном этапе наблюдается сближение оговоренных выше моделей медиации и появление на их основе новой, смешанной модели. Суть данной модели заключается в том, что в рамках отдельно взятой процедуры медиации для повышения ее эффективности у медиатора может происходить изменение его роли. Так, оценочный медиатор может приступить к работе с интересами, а не с правовыми позициями сторон, если инструментарий оценочной медиации не приносит результата. Фасилитативный медиатор имеет возможность взять на себя роль оценочного медиатора, для вывода сторон из тупика в переговорах.

В заключение отметим, что законодательство Республики Беларусь, делает затруднительным применение некоторых моделей медиации по причине установленных в правовых актах ограничений для медиатора в процедуре медиации. К примеру, согласно Закону Республики Беларусь от 12.07.2013 г. N 58-З "О медиации" [9] медиатор не имеет права вносить предложения и давать оценки аргументов сторон в споре, что исключает использование оценочной медиации в целом либо ее элементов. Данный факт, в свою очередь, сужает возможности сторон и влияет на эффективность применения процедуры медиации при разрешении споров. Российский законодатель, напротив, оставляет право за сторонами - участниками медиации по своему усмотрению расширить полномочия медиатора. Так, статья 11 Федерального Закона Российской Федерации от 27.07.2010 г. N 193-ФЗ "О примирительной процедуре с участием посредника (процедуре медиации)" устанавливает, что "медиатор не вправе вносить, если стороны не договорились об ином, предложения об урегулировании спора";[10].

Источники и литература

- 1) Дубовик Э.Г. У медиации нет пути назад // ИБ "Консультант Плюс: Беларусь"[Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.
- 2) Калашникова, С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. - М., 2011. - С. 194.
- 3) Лисицин В.В. Медиация - важный элемент правовой культуры российского бизнеса / В.В. Лисицын // Вестник Арбитражного суда г. Москвы. 2009, № 2. С. 13-23.
- 4) Решетникова И.В., Колясникова Ю.Н. Медиация и арбитражный процесс / Ю.Н. Колясникова // Арбитражный и гражданский процесс. 2009, № 5. С. 10-15.
- 5) Brown, H.J., Marriott, A.L. ADR principles and practice / H. Brown. Sweet & Maxwell, 1993. p. 457.
- 6) Bush, R.B. The Promise of Mediation. The Transformative Approach to Conflict / R.B.Bush, J.P. Folger. San Francisco, Jossey-Bass. 2005. p. 304.
- 7) Moore, C. The Mediation Process: Practical Strategies for Resolving Conflict. San Francisco, Jossey-Bass. 1996. p. 472.

- 8) Spencer, D.E., Yang, H. Lessons from the field of intra-national conflict resolution // Notre Dame Law Review. 1993. p. 1495-1512.
- 9) О медиации: Закон Респ. Беларусь 12 июля 2013 г. № 58-З// Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2015.
- 10) О примирительной процедуре с участием посредника (процедуре медиации): Фед. закон Рос. Федерации, 27 июля 2010 г., N 193-ФЗ// СПС "КонсультантПлюс: Версия Проф"[Электронный ресурс]. М., 2015.