|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **ВС** | **C:\Users\4227~1\AppData\Local\Temp\ABA ROLI.jpg** | **UNDP_Logo_w_Tagline_Russian** |

**Программа**

**«Вопросы медиации для судей»**

**г. Астана**

**2013 г.**

**Цели программы: «Вопросы медиации для судей»**

Целями освоения программы являются расширение профессиональных знаний судей о медиации, как альтернативном способе разрешения споров (конфликтов), ознакомление с теорией с практикой медиации с учетом специфики применения медиации в гражданском и уголовном судопроизводстве в соответствии с Законодательством Республики Казахстан.

Программа предназначена для обучения судей, предусматривает необходимый минимум знаний для использования медиации в профессиональной деятельности.

**Ожидаемые результаты**

В результате обучения слушатели ознакомятся с особенностями применения медиации в судебной практике по гражданским и уголовным делам; получат представление о технологиях управления конфликтами, набор инструментов и навыков, полезных при ведении переговоров; научатся применять инструменты медиации в профессиональной деятельности.

**Продолжительность** учебной программы составляет 2 дня (18 академических часов).

**Формат**

Обучение проводится в формате семинара-тренинга, с использованием различных методов преподавания: лекционные занятия, практические упражнения, ролевые игры, имитационные медиации с индивидуальной обратной связью.

**Итог**

Программа может завершаться заполнением слушателями тестов, используемых в качестве закрепления или проверки полученных знаний.

**Учебная программа**

**Лекция: «Медиация в мировой практике»**

*Зарубежный опыт медиации. Факторы развития медиации в зарубежных странах. Международные акты по медиации.*

*Дополнительные материалы для самостоятельного изучения.*

**Лекция: «Медиация в Казахстане»**

*Поддержка государства. Основная нормативная правовая база Республики Казахстан по медиации. Вопросы совершенствования законодательства.*

**Лекция: «Конфликт как объект медиации»**

*Понятие конфликта. Негативные и позитивные аспекты конфликта. Виды и классификация конфликтов. Причины конфликтов. Стадии конфликта. Напряженность конфликта. Поведение в конфликте. Управление конфликтами.*

*Работа в малых группах, видеоматериал, обратная связь.*

**Лекция: «Разрешение конфликтов»**

*Методы разрешения конфликтов. Медиация в системе альтернативных способов разрешения конфликтов (АРС). Признаки АРС.*

**Лекция: «Медиация»**

*Понятие, цели, принципы, сфера применения, преимущества медиации. Отличие процедуры медиации от судебного процесса.*

*Участники медиации, их права. Требования, предъявляемые к медиатору: профессиональный и непрофессиональный медиатор, медиатор избранный на собрании (сходе) граждан. Реестры профессиональных и непрофессиональных медиаторов.*

*Основания для начала и прекращения медиации.*

*Проведение медиации*. *Порядок, условия, расходы. Договор о медиации, порядок заключения. Основания прекращения медиации. Соглашение об урегулировании спора.*

*Обсуждение.*

**Лекция: Внесудебная медиация.**

*Правовые последствия.*

**Лекция: Медиации в гражданском судопроизводстве**.

*Правовые и процессуальные последствия заключения соглашения об урегулировании спора, достигнутого сторонами в гражданском процессе.*

*Работа в малых группах. Обратная связь.*

**Лекция: Медиация в рамках уголовного процесса**.

*Правовые и процессуальные последствия заключения соглашения об урегулировании конфликта, достигнутого сторонами в ходе уголовного процесса*

*Работа в малых группах. Обратная связь.*

**Лекция: «Особенности медиации при разрешении конфликтов по уголовным делам и медиации с участием несовершеннолетних»**

*Восстановительный подход в медиации. Результаты восстановительной медиации. Принципы восстановительной медиации.**Особенности медиации с участием несовершеннолетних*

**Лекция: «Процедура медиации, этапы, фазы»**

*Подготовка. Открытие. Изучение. Переговоры. Заключение. Процедура медиации. Роль, функции медиатора в процедуре медиации*

*Видеоматериалы, имитационная медиация.*

**Лекция: «Инструменты медиации»**

*Переговоры как инструмент медиации. Стили и тактики ведения переговоров. Гарвардский метод эффективных переговоров. Принципиальные переговоры. Теория мотивации. Потребности, интересы, позиции сторон. Виды интересов.*

*Деловая игра. Видеоматериалы.*

*Упражнение. Обратная связь.*

**Лекция: «Основные навыки (компетенции) медиатора и используемые инструменты медиации»**

*Работа с чувствами. Работа с информацией. Ведение процедуры медиации. Создание благоприятной атмосферы. Умение содействовать бесконфликтному общению и взаимодействию сторон конфликта.*

*Инструменты медиации. Слушание. Общение. Навыки бесконфликтного общения. Присоединение к собеседнику. Рефрейминг. Мозговой штурм. Нейтралитет. Фасилитация.*

*Управление дисбалансом сил. Оценка рисков и вариантов решений. Оценка договоренностей на реалистичность.*

*Вопросы, виды вопросов, умение задавать вопросы.*

*Работа в малых группах, видеоматериалы, индивидуальная обратная связь.*

**Лекция: «Невербальные коммуникации»**

*Коммуникационные жесты.*

*Видеоматериал.*

**Лекция: «Восприятие. Барьеры в коммуникациях и их преодоление»**

*Психологические особенности человеческого восприятия.*

*Барьеры в коммуникациях и техники их преодоления*

*Преодоление возражений. Нейтрализация агрессии. Управление эмоциями.*

***Имитационная медиация с участием слушателя, аквариум.***

**Лекция: «Перспектива медиации в Казахстане»**

*Направления развития медиации. Развитие медиации как важного элемента примирения сторон. Профессиональные сообщества медиаторов в Казахстане, практика взаимодействия с судами Роль судьи в медиации. Медиация как миротворческая деятельность и гарант сохранения стабильности в обществе. Управление конфликтами, использование медиации в организации.*

*Дискуссия.*

**Лекция «Медиация в мировой практике»**

**Зарубежный опыт медиации:**

|  |  |
| --- | --- |
| * **США** * **Великобритания** * **Австралия** * **Германия** * **Австрия** * **КНР** * **Гонконг** * **Япония** * **Италия** * **Канада** | * **Швеция** * **Венгрия** * **Словения** * **Корея** * **Индия** * **Аргентина** * **Республика Молдова** * **Российская Федерация** * **Украина** * **Республика Беларусь.** |

*См. Приложение к Программе.*

**Законодательство о медиации некоторых государств**

[http://mediators.ru](http://mediators.ru/) - Ресурсный центр медиации

**Факторы развития медиации в зарубежных странах:**

1. Необходимость поиска путей усовершенствования механизма разрешения гражданско-правовых споров, порожденных кризисом судебной системы.

2. Заинтересованность судей в реформировании и их активная деятельность по распространению АРС.

3. Высокая степень корпоративности юристов, позволяющая влиять на развитие права, обеспечивать поддержку прогрессивных начинаний.

4. Законодательное регулирование.

5. Разработка мер, обеспечивающих их обязательное досудебное применение

6. Активная деятельность специализированных организаций.

7. Формирование нового поколения юристов, ориентированных на возможность урегулирования споров не только через суд.

*См. Носырева Е.И. Альтернативное разрешение споров в США. М., 2005 г с. 18*

**Международные акты по медиации**

* Директива 2008/52/ ЕС Европейского Парламента и Совета Европейского Союза от 21 мая 2008 г. относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах
* Рекомендация № R (99) 19 Комитета министров Совета Европы от 15.09.99. по медиации в уголовных делах
* Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о международной коммерческой согласительной процедуре 2002 г.
* Согласительный регламент Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) 1980 г.
* Обоснование проекта Директивы ЕС «О некоторых аспектах медиации в гражданской и предпринимательской сфере»
* Европейский кодекс поведения для медиаторов от 2 июня 2004г.

[http://mediators.ru](http://mediators.ru/) ─ Ресурсный центр медиации

**Лекция «Медиация в Казахстане»**

* **Поддержка государства**
* **Основная нормативно-правовая база Республики Казахстан по медиации**

**Закон РК «О медиации» от 28 января 2011 года, № 401**, вступил в силу 5 августа 2011 года.

**Закон РК** «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам медиации», внесены изменения в ГК РК, УК РК, УПК РК, ГПК РК, КоАП, Закон РК «О местном государственном управлении и самоуправлении» **от 28 января 2011 года, № 402.**

Постановление Правительства РК , № 770: утверждены «Правила прохождения обучения по программе подготовки медиаторов» **от 3 июля 2011 года.**

* **Совершенствование законодательства**

**Законами РК от 17.02.2012 г**. **№ 565** **и от 26.12.2012 г. №61** внесены изменения в Кодекс РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый Кодекс)» и Гражданский Кодекс, закреплен вопрос возврата госпошлины в случае заключения медиативного соглашения и отрегулированы вопросы налогообложения медиаторов.

**Законом РК от 17.02.2012 г. №565** внесены изменения в Закон РК «О медиации» и Гражданский процессуальный кодекс РК (***по взаимному решению сторон*** продление срока медиации до 60 дней ст. 23).

**Законом РК от 03.07.2013 г. №121** внесены изменения в Закон РК «О медиации» и Гражданский процессуальный кодекс РК:

* с**татья 1 Закона «О медиации»** дополнена нормой о защите в медиации прав ограниченно дееспособных лиц, если затрагиваются их интересы; Реестр непрофессиональных медиаторов будут вести и Акимы районов городов областного значения (ст.16); и при участии в медиации несовершеннолетних участие педагога или психолога, или законных представителей обязательно (ст. 24);
* **В ГПК РК** внесены терминологические изменения и ст. 170 ГПК РК дополнена п/п 4-1), которым обязывает суд обеспечивать сторонам разъяснение организациями профессиональных медиаторов порядка и принципов процедуры медиации.

**Лекция: «Конфликт как объект медиации»**

**Понятие конфликта**

* **Conflictus(лат.)** - означает столкновение.
* **Конфлик**т - Столкновение, серьезное разногласие, спор (Толковый словарь русского языка С.И. Ожегова).
* Конфликт - это отношения между двумя или более сторонами (людьми и группами), которые имеют (или думают что имеют) несовместимые цели, противоречия во взглядах, которые почти всегда сопровождаются острым эмоциональным состоянием с преобладание негативных эмоций.

Конфликт является важным симптомом того, что что-то (уже) не в порядке и должно быть изменено. Это шанс для развития и улучшения взаимных отношений. Будет ли использован этот шанс, зависит от того, как участники конфликта подойдут к нему.

**Негативные аспекты конфликта**

* Нарушение межличностных отношений
* Неадекватное восприятие и непонимание конфликтующими сторонами друг друга
* Дух конфронтации, затягивающий людей в борьбу
* Снижение производительности труда
* Ухудшение качества совместной деятельности
* Ухудшение социально-психологического климата
* Снижение сплоченности
* Материальные и эмоциональные затраты.

**Позитивные аспекты конфликта**

* Разрядка сложившейся напряженности
* Стимуляция активности
* Сплочение единомышленников
* Толчок к изменению и развитию, инновациям
* Информационная и связующая роль
* Устранение противоречий в отношениях
* Диагностическая роль
* Познание друг друга, выявление скрытых качеств

**Виды конфликтов**

**По признаку сферы проявления:**

* экономические;
* идеологические;
* социально-бытовые;
* семейно-бытовые.

**По субъектам конфликтного взаимодействия:**

* внутриличностные (эго- конфликты);
* межличностные;
* личность-группа;
* межгрупповые (социальные)

**По признаку возникновения:**

* стихийные;
* запланированные (спровоцированные и инициативные).

**По степени длительности:**

* бурные быстро текущие;
* острые длительные;
* слабовыраженные вялотекущие и быстротекущие.

**По признаку управления конфликтом:**

* управляемые;
* слабо управляемые;
* неуправляемые.

**По степени накала:**

* холодные
* горячие

**Классификация конфликтов**

**Критерий - количество вовлеченных в конфликт людей (широта конфликта)**

* Эго-конфликты
* Межличностные
* Социальные

**«Эго-конфликты»** представляют собой внутриличностное противоречие, воспринимаемое и эмоционально переживаемое человеком как значимая для него психологическая проблема.

* **Мотивационные** «Эго-конфликты» - когда человек оказывается перед необходимостью выбора между в равной мере привлекательными, но взаимно исключающими альтернативами «могу то – могу это» (две должности, продвижение по службе или обучение с увольнением).
* **Когнитивный** «Эго-конфликт» - противоречие между несовместимыми представлениями: «Он мой отец, но родители так не поступают».
* **Ролевые** «Эго-конфликты» - возникают, когда ролевые позиции и соответственно ролевое поведение несовместимы и превращаются в серьезную психологическую проблему (профессиональная роль женщины и материнство).

**Межличностные конфликты** – конфликты между отдельными индивидами в процессе их социального и психологического взаимодействия. Причины таких конфликтов – как социально-психологические, так и личностные, т.е. психологические.

* **Ценностные** межличностные конфликты могут возникнуть между индивидами с противоположными представлениями, имеющими особо значимый, смыслообразующий характер (нравственные убеждения, политические взгляды, религиозные убеждения). Конфликт ценностей возникает тогда, когда одна из сторон начинает навязывать свои взгляды другой стороне, что часто в силу особой значимости ценностей воспринимается как посягательство на личность.
* Межличностные **конфликты интересов** – ситуации, затрагивающие цели, планы, устремления, мотивы участников, которые оказываются несовместимыми или противоречащими друг другу (между супругами по поводу воспитания детей, между жильцами дома по поводу использования общих площадей).
* Межличностные **ресурсные конфликты**, когда участники претендуют на один и тот же ресурс (финансы, должность и т.п.).

**Социальный конфликт** - конфликт, причиной которого являются разногласия социальных групп или личностей при различии во мнениях и взглядах, стремлении занять лидирующее положение; проявление социальных связей людей.

**Социальная группа** – семья, соседские общности, производственные объединения работников предприятий, территориальные общности (жители одного дома, населенного пункта, региона), социальные слои, профессиональные группы, этнические сообщества (нации, народности), возрастные группы (молодежь, пенсионеры).

* Социальные **конфликты интересов** - отношения между социальными группами, имеющими несовместимые цели (трудовые споры между работодателем и наемным работником).
* Социальные **конфликты ценностей** – отношения между социальными группами, исповедующими несовместимые ценности (межконфессиональная вражда и политическое противостояние).
* Социальные **конфликты идентификации** – отношения между индивидами, испытывающими обостренное чувство принадлежности к определенной социальной группе (национальная вражда и межкультурные конфликты).

Разновидностью или проявлением социального конфликта является **правовой конфликт**, который представляет собой противоборство субъектов права с противоположными юридически значимыми интересами, действиями или состояниями, поэтому он всегда влечет правовые последствия.

**Причины конфликтов**

Конфликты возникают из-за отсутствия равновесия в отношениях, например, из-за неравенства социального статуса, экономического положения, доступа к ресурсам или распределение власти.

**Причины конфликтов -** это явления, события, факты, ситуации, действия субъектов, которые предшествуют конфликту и вызывают его.

**Что вызывает и провоцирует конфликты**

Слова, какие-то действия или бездействие, могущие привести к возникновению конфликтной ситуации и перерастанию ее в конфликт **–** инцидент или конфликтоген**.**

Одиночный конфликтоген, как правило, не способен непосредственно привести к конфликту. Для этого необходима цепочка конфликтогенов, когда на слово или действие в наш адрес мы стараемся ответить более сильным конфликтогеном.

**Модели поведения в конфликте**

**Конструктивное –**

***выражается*** в стремлении уладить конфликт, найти приемлемое для обеих сторон решение

***проявляется* -** доброжелательное отношение к сопернику, открытость, искренность, выдержка и самообладание

**Деструктивное** -

***выражается*** в стремлении к расширению и обострению конфликта, принижении соперника

***проявляетс*я -** подозрительность, недоверие, негативные оценки соперника, иногда переходящие в нарушение этики общения

**Конформистское** –

***выражается*** в пассивности, склонности к уступкам

***проявляется* -** непоследовательность в оценках и суждениях, уход от обсуждения, соглашательство

**Структурные элементы конфликта**

* Участники конфликта (конфликтующие стороны).
* Зона разногласий (то, по поводу чего возник конфликт).
* Представления о ситуации участников конфликта.
* Мотивы участников конфликта.
* Действия участников конфликта.

**Стадии конфликта**

* Предконфликтная ситуация
* Инцидент (реальный факт)
* Эскалация (продвижение конфликта по стадиям)
* Кульминация
* Завершение
* Постконфликтная ситуация



**1-й уровень - стратегия «Выигрыш - Выигрыш»**

* Стороны осознают существующее между ними напряжение, с которым они справляются, путем контроля над собой. Стороны нацелены на сотрудничество, несмотря на личное недовольство.
* На этом уровне стороны способны разрешить конфликт сами, медиация применяется лишь в исключительных случаях.

**2-й уровень - стратегия «Выигрыш - Проигрыш»**

* Превалирует раздражение по отношению к другой стороне: социо-эмоциальный конфликт, важнее всего его выиграть (заставить другую сторону проиграть).
* На втором уровне необходима помощь других людей, медиация наиболее продуктивна.

**3- уровень - стратегия «Проигрыш - проигрыш»**

* Стороны не избегают столкновений и относятся друг к другу как к неодушевленным объекта
* На последних двух этого уровня использование медиации не рекомендуется

**Стили управления конфликтами**





*См. Приглашение к медиации. Махтельд Пель., Москва, 2009, стр.41, 52-55,*

**Что лежит в основе конфликта**

* Интересы
* Потребности

- Отсутствие чего-либо

- Неудовлетворенность

- Эго

- Ненависть

- Идентичность

*Рекомендуемая литература:*

1. *Конфликтология. Под ред. А. С. Кармина, СПб. Издательство «Лань», 1999. Главы 2,3.*
2. *Курс тренингов, предмет Конфликтология, лекции №3, 5-14, http://*[*www.igidravlika.com*](http://www.igidravlika.com)
3. *Приглашение к медиации. Махтельд Пель., Москва, 2009, с. 28, 66; 80*
4. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010, с. 34-38;*

**Лекция «Разрешение споров (конфликтов)»**

**Методы разрешения споров**

1. Примирение.

2. Переговоры (negotiation).

3. Предварительная оценка нейтральной стороной.

4. Мини-суд (mini-trial).

5. Третейское разбирательство с необязательным решением.

6. Третейское разбирательство с обязательным решением.

7. Омбудсмен (корпоративный или организационный).

8. Судебный процесс.

9. Посредничество-медиация.

**АРС (альтернативное разрешение спора)**

*Alternative dispute resolution (ADR) – в англоязычной практике.*

**АРС** - Это любая процедура, которая включает в себя использование третьей, нейтральной стороны в качестве альтернативы судебному процессу.

**Признаки, характерные для всех АРС:**

* Договорной характер примирения
* Добровольность применения
* Сотрудничество сторон
* Конфиденциальность
* Относительная формальность процедуры
* Участие третьего нейтрального лица
* Отсутствие вмешательства государства

**Почему используют АРС**

1. Альтернатива судебному разбирательству

2. Разрешение спора с целью сохранения отношений.

3. Процедура является малозатратной для сторон во временном и денежном выражении.

4. В отличие от судебного разбирательства отсутствует стадия исполнения, так как стороны самостоятельно приходят к взаимовыгодному решению.

5. АРС может использоваться дополнительно или параллельно процедуре судебного разбирательств

*Рекомендуемая литература:*

1. *Негосударственные способы урегулирования споров, Учебно-методическое пособие, Зайцев А.И., Мелихов В.М., Коротов О.А. и др., Волгоград, 2005г ;*
2. *Развитие альтернативных форм разрешения правовых конфликтов, Учебно-методическое пособие, под редакцией Немытиной М.В., Саратов, 1999 г.;*
3. *Семейная медиация, Л.Паркинсон, М. 2010 г., стр. 15.*
4. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010, стр.14.*

**Лекция «Медиация»**

1. **Медиация – medium(лат.)** посредничество, вмешательство с целью примирения.
2. **Медиация (от лат *mediare* посредничать**) – форма внесудебного разрешения споров с помощью третьей нейтральной беспристрастной стороны – медиатора.
3. Медиация является наиболее мягкой формой альтернативного разрешения споров. Во время процедуры медиации стороны, участвующие в конфликте, самостоятельно приходят к взаимовыгодному решению, опираясь на опыт, знания и умения медиатора (посредника). Разрешение спора полностью зависит от воли самих спорящих.



**Медиация** - *процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии нейтральной стороны медиатора в целях достижения ими взаимоприемлемого решения (п.5 ст. 2 Закона РК «О медиации»)*

**Цель медиации:**

* достижение такого варианта разрешения спора, который устраивает обе стороны.
* снижение уровня конфликтности сторон (ст. 3 Закона РК «О медиации»).

**Принципы медиации:**

1. Добровольность (ст. 5 Закона РК «О медиации»).
2. Равноправие сторон медиации (ст. 6 Закона РК «О медиации»).
3. Независимость и беспристрастность медиатора (ст. 7 Закона РК «О медиации»)..
4. Недопустимость вмешательства в процедуру медиации (ст. 7 Закона РК «О медиации»).
5. Конфиденциальность (ст. 8 Закона РК «О медиации»)

Несоблюдение принципа конфиденциальности, разглашение участниками медиации сведений, ставших известными в ходе проведения медиации, без разрешения стороны, предоставившей эту информацию, влечет административную ответственность в размере 20 МРП (Статья 87-5 КоАП РК)

Согласно ст. 79 ГПК медиатор не может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с проведением медиации, за исключением случаев, предусмотренных законом.

**Преимущества медиации:**

* Процедура гибкая, неофициальная и неформальная. Она начинается в согласованные со сторонами сроки и порядке. Медиация может быть прервана в любое время по инициативе любого из участников медиации. Стороны решают, на каких условиях они будут заключать соглашение или прекращать медиацию.
* Стороны могут осуществлять контроль над собственным делом самостоятельно (без юристов).
* В медиации не выясняется, кто прав, а кто виноват. Основная цель медиации – конструктивный поиск решения возникших противоречий.
* Медиация ориентируется не на прошлое, а нацелена на будущее, что позволяет сохранить отношения сторон до будущих времен, например, работодатель /работник, покупатель/продавец или больной/клиника, а также при осуществлении контрактных сделок.
* Устраняет проблему принудительного осуществления исполнения в судебном порядке.
* Результаты могут обсуждаться, чего не может предложить суд.
* Экономия времени и денег. По сравнению с судебной процедурой решение спора путем медиации не является длительным и может существенно сэкономить ресурсы (деньги и время) участников.
* Выигрышное решение для обеих сторон. В процессе медиации не существует победителя и побежденного. Цель медиации найти решение, которое удовлетворит обе стороны. Только в этом случае медиация является успешной.

**Медиация применяется**

• в спорах (конфликтах), возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений;

• в спорах, рассматриваемых в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести (ст. 1 Закона РК «О медиации», **ст. 10 УК РК)**.

**Медиация не применяется:**

• в спорах (конфликтах), если такие споры затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации;

• в отношении лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

• когда одной из сторон является государственный орган;

• по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления (ст. 1 Закона РК «О медиации»).

**Какие дела подходят для процедуры медиации?**

* Прецедент может быть опасен.
* Прямые переговоры зашли в тупик.
* Необходимо более быстрое/дешевое заключение.
* Избежать гласности.
* Затронуты вопросы репутации.
* Продолжить взаимоотношения между сторонами.

*Когда судебное разбирательство – это последнее средство*

* Коммерческие споры.
* Трудовые, меж- и внутрикорпоративные споры.
* Споры в банковской и страховой сфере.
* Сопровождение проектов, реализация которых затрагивает множество сторон.
* Семейные споры.
* Споры, связанные с авторским правом и интеллектуальной собственностью.
* Медиация в образовании.
* Межкультурные конфликты.
* Потребительские споры.
* Международные конфликты.

**Объективные препятствия к разрешению конфликтов**

* Обе или одна из сторон уверены в правоте и жаждут наказания виновных.
* Одна из сторон избегает решения конфликта (стремится затянуть процесс).
* Стороны не намерены сотрудничать в дальнейшем.
* Стороны независимы друг от друга.

**Отличие процедуры медиации от судебного разбирательства**

|  |  |
| --- | --- |
| **СУД** | **МЕДИАЦИЯ** |
| Процесс может начаться и вопреки воле одной из сторон | Процедура медиации проводится только по  волеизъявлению сторон |
| Судья назначается | Медиатор/ры выбирается |
| Решение принимается в строгом соответствии с буквой закона | Решение принимается с учетом интересов сторон,  но в рамках закона |
| Суд наделен властными полномочиями | Медиатор способствует выработке решения  сторонами |
| Длительная и формализованная процедура | Ускоренная и неформальная процедура |
| Публичность процесса | Конфиденциальность |
| Состязательность сторон | Сотрудничество сторон |
| Процесс принудительный / обязательный | Процедура консенсуально- добровольная |
| Сконцентрирован на адвокате, представителе | Сконцентрирована на сторонах |
| Стороны конфликта рассматриваются как противники | Учитываются взаимные интересы сторон, находятся точки соприкосновения |
| Поляризация сторон, которые все больше отдаляются друг от друга  В центре внимания прошлые обиды и проступки  Обычно способствует обострению конфликта и усилению стресса  Возможные варианты решения не анализируются | Противоречия сглаживаются, различия мнений  преодолеваются  Поиск приемлемых решений, обеспечивающих  нормальное сосуществование конфликтующих  сторон в будущем  Способствует разрешению конфликта и снижению стресса  Изучаются и обсуждаются все возможные варианты решения конфликтной ситуации |

**Кто может быть медиатором**

Согласно статье 9 Закона РК «О медиации» деятельность медиаторов может осуществляться на профессиональной и непрофессиональной основе.

**Профессиональный** медиатор: лицо, с высшим образованием, старше 25 лет, имеющее сертификат подтверждающий обучение по соответствующей требованиям Программе подготовки медиаторов, состоящее в Реестре профессиональных медиаторов. (профессиональный медиатор имеет право на вознаграждение и возмещение расходов).

**Непрофессиональный медиатор:** лицо, достигшие сорокалетнего возраста и состоящие в Реестре непрофессиональных медиаторов, (непрофессиональным медиаторам возмещаются только расходы на проведение медиации, их работа не оплачивается).

Медиаторами также могут быть избранные на собрании (сходе) граждан местного сообщества лица, имеющие большой жизненный опыт, авторитет и безупречную репутацию, которые также должны состоять в Реестре непрофессиональных медиаторов (ст. 15 Закона РК «о медиации»)

**Реестры медиаторов ведут:**

• Реестр профессиональных медиаторов - организации профессиональных

Медиаторов (ст. 14 Закона РК «О медиации»):

• Реестр непрофессиональных медиаторов – Акимы района (города областного значения), района в городе, города районного значения, поселка, аула (села), аульного (сельского) округа (ст. 16 Закона РК «О медиации»).

Реестры должны публиковаться на сайтах и в СМИ на казахском и русском языках.

**Сторонами медиации** могут быть физические и (или) юридические лица. Медиатор не является стороной медиации, он только содействует процессу принятия решения спорящими сторонами.

**Права сторон** (ст. 11 Закона РК «О медиации»):

* Добровольно выбирать медиатора(ров)
* Отказаться от медиатора
* В любой момент медиации отказаться от участия в ней
* Участвовать в медиации лично или через представителей
* При неисполнении или ненадлежащем исполнении соглашения об урегулировании спора (конфликта) обратиться в суд или орган, ведущий уголовный процесс, в производстве которого находится дело, в связи с которым осуществлялась медиация, в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

**Стороны обязаны** исполнять соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке и в сроки, предусмотренные этим соглашением (ст. 11 Закона РК «О медиации»)

С согласия сторон в процессе медиации могут участвовать также юристы, переводчики, эксперты, если их участие требуется, и помощники медиатора.

*См. Приглашение к медиации. Махтельд Пель., Москва, 2009, с.205.*

**Медиация начинается с даты заключения договора о медиации** (п.1, ст. 23 Закона РК «О медиации»).

Договор о медиации оформляется в письменной форме, подписывается сторонами.

Форма и содержание договора о медиации установлены ст. 21 Закона РК «О медиации».

**Договор о медиации**

Существенные условия договора о медиации :

1) дата, **время** и место составления договора о медиации;

2) наименование сторон ФИО, должности их представителей с указанием полномочий;

3) предмет спора (конфликта);

4) **сведения о медиаторе (ах), который выбран сторонами медиации;**

5) условия, порядок и размер расходов, связанных с проведением медиации, а в случае осуществления медиации на профессиональной основе - выплаты вознаграждения медиатору за проведение медиации;

6) язык проведения медиации;

7) обязательство сторон о конфиденциальности проведения медиации и последствия неисполнения такого обязательства;

8) основания и объем ответственности медиатора, участвующего в урегулировании спора (конфликта) сторон медиации, за действия (бездействие), повлекшие убытки (ущерб) для сторон медиации;

9) реквизиты сторон (данные, удостоверяющие личность, место жительства, контактные телефоны);

10) **срок проведения медиации;**

11) порядок проведения медиации.

**В рамках гражданского процесса** представитель стороны может заключить договор о проведении медиации лишь в случае, если это специально предусмотрено в доверенности, выданной представляемым (ст.61 ГПК РК).

Договор о медиации, заключенный сторонами, **прерывает течение срока исковой давности** (ст. 183 ГК РК).

**Основания прекращения медиации**

1) подписание сторонами соглашения об урегулировании спора (конфликта) - со дня подписания такого соглашения;

2) установление медиатором обстоятельств, исключающих возможность разрешения спора (конфликта) путем медиации;

3) письменный отказ сторон от медиации в связи с невозможностью разрешения спора (конфликта) путем медиации - со дня подписания сторонами письменного отказа;

4) письменный отказ одной из сторон от продолжения медиации - со дня направления медиатору письменного отказа;

5) истечение срока проведения медиации - со дня его истечения.

(ст. 26 Закона РК «О медиации»)

Соглашение об урегулировании спора заключается в письменной форме и **подписывается сторонами.**

Соглашение должно содержать данные о сторонах медиации, предмете спора, **медиаторе (рах),** а также согласованные сторонами условия соглашения, **способы** и сроки их исполнения и последствия их неисполнения или ненадлежащего исполнения.

Соглашение об урегулировании спора (конфликта) подлежит исполнению сторонами медиации добровольно в порядке и сроки, предусмотренные этим соглашением.

Соглашение об урегулировании конфликта вступает в силу в день его подписания сторонами.

п. 1, 2, 3, 8 ст. 27 Закона РК «О медиации»

*см. Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010, с. 165.*

**Проведение медиации. Порядок, время, место, язык, условия.**

Порядок проведения медиации - это последовательность осуществления медиации, по сути определяет процесс медиации.

Порядок проведения медиации согласовывается со сторонами на стадии подготовки к медиации, обычно проводится по правилам, устанавливаемым организациями медиаторов, и фиксируется в Договоре о медиации (глава 3 Закона РК «О медиации»).

Стороны определяют место, время, договариваются о языке проведения медиации.

Процедуру медиации можно организовать:

- на территории сторон;

- на территории медиатора (организации медиаторов);

- на нейтральной территории.

Порядок проведения самой процедуры медиации определяется медиатором на основании знаний, исходя из личного профессионального опыта и согласовывается со сторонами.

*Рекомендуемая литература:*

1. *Аллахвердова О.В. Медиация. Пособие для посредников. СПб.: СПбГУ, 1999;*
2. *Бесемер Христоф, Медиация. Посредничество, Калуга, 2004;*
3. *Лиза Паркинсон, «Семейная медиация», Москва, 2010;*
4. *Приглашение к медиации. Махтельд Пель, Москва, 2009;*
5. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010.*
6. *Закон РК «О местном государственном управлении и самоуправлении» ст. 22.*

Медиация при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых и семейных правоотношений может применяться как до обращения в суд **«досудебная медиация**» или **«внесудебная медиация»**, так и после начала судебного разбирательства, условно называемая **«судебная медиация**», - которая проводится в рамках возбужденного судебного производства:

- в гражданском судопроизводстве;

- в рамках уголовного процесса.

**Лекция «Внесудебная медиация»**

Разрешение споров без обращения в суд – реальная возможность не только разрешить конфликт, но и сохранить или восстановить нарушенные конфликтом отношения.

Однако стороны, находясь в конфликте, сопровождаемом сильными негативными эмоциональными переживаниями, обычно не в состоянии провести конструктивно переговоры сами. Именно по этим причинам целесообразно привлечение третьего нейтрального лица для переговоров – посредника-медиатора.

Главная цель медиатора организовать переговоры таким образом, чтобы стороны пришли к взаимовыгодному решению.

Одним из основных принципов медиации является то, что конфликтующие стороны участвуют в процессе добровольно. При этом сам процесс переговоров полностью принадлежит и контролируется сторонами. И ответственность за результаты - соглашение, которое принимают стороны, также полностью принадлежит им.

В итоге медиация эффективна в 90 % случаев, а договоренности, достигнутые в процессе медиации (по разным данным) выполняются на 80-85%.

**Алгоритм внесудебной медиации**

**Стороны**:

• добровольно обращаются в организацию профессиональных медиаторов и выбирают медиатора, который будет проводить процедуру медиации, либо к профессиональному или непрофессиональному медиатору;

• заключают договор о проведении медиации, оговаривают процедурные вопросы;

• участвуют в процедуре медиации и с помощью медиатора приходят к взаимовыгодному решению и заключают медиативное соглашение, которое подлежит исполнению сторонами добровольно, в порядке и сроки, предусмотренные этим соглашением или не приходят к такому соглашению.

* если стороны не пришли к соглашению, у них остается право обратиться в суд или воспользоваться другим способом разрешения спора.

**Соглашение об урегулировании спора**, заключенное до рассмотрения гражданского дела в суде, представляет собой сделку, направленную на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей сторон.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения такого соглашения сторона медиации, нарушившая соглашение, несет ответственность в порядке, предусмотренном законодательством РК (п. 4 ст. 27 Закона РК «О Медиации»).

**Сроки проведения медиации**

Если медиация осуществляется вне рамок гражданского либо уголовного процесса, медиатор и стороны должны принимать все возможные меры для того, чтобы указанная процедура была прекращена в срок не более шестидесяти календарных дней. В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора (конфликта), с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения медиации может быть увеличен по договоренности сторон медиации и при согласии медиатора, но не более чем на тридцать календарных дней (п. 9 ст. 20 Закона РК «О медиации»).

**Лекция «Медиация в гражданском судопроизводстве»**

* Согласно статье 49 ГПК РК стороны могут окончить дело, рассматриваемое в суде, соглашением об урегулировании спора в порядке медиации.
* Обращение сторон к медиации возможно на любой стадии гражданского судопроизводства.
* В соответствии со ст.ст. 170 (п. 4) , 185 и 192 ГПК РК, председательствующий при подготовке дела к судебному разбирательству, а также в начале рассмотрения дела по существу разъясняет сторонам их право разрешить спор в порядке медиации и последствия такого действия.
* Согласно п. 4-1) ст. 170 ГПК РК судья обеспечивает сторонам разъяснение организациями профессиональных медиаторов порядка и принципов процедуры медиации, т.е. прервав процесс, дает сторонам возможность обратиться в организацию медиаторов.
* Стороны, получив квалифицированную информацию о медиации принимают решение о том, воспользуются ею для разрешения спора или нет, выбирают медиатора, который будет проводить процедуру медиации, заключают договор о проведении медиации или отказываются от медиации.
* Если стороны решили прибегнуть к процедуре медиации, они представляют в адрес суда заявление или договор о проведении медиации, подписанные сторонами, которые приобщаются к материалам дела, о чем указывается в протоколе судебного заседания.
* Заключение сторонами договора о проведении медиации является основанием для приостановления производства по делу (п. 7), ст. 242 ГПК РК).
* Суд выносит определение о приостановлении производства по делу, как правило на срок, указанный в договоре (обычно до 30 дней).
* Производство по делу приостанавливается на срок – до прекращения медиации (п. 6), статьи 244 ГПК РК).

**Сроки проведения медиации**

Медиация при урегулировании споров, находящихся на рассмотрении суда, должна быть завершена не позднее тридцати календарных дней со дня заключения договора о медиации.

В случаях необходимости, по совместному письменному уведомлению сторон, срок проведения медиации может быть продлен судом до тридцати календарных дней, но не более шестидесяти календарных дней в совокупности. (п. 2 ст.242 ГПК РК)

**Соглашение об урегулировании спора в порядке медиации в рамках гражданского процесса могут заключить только стороны.**

Такого права лишены:

* третьи лица, не заявившие самостоятельные требования на предмет спора (ст.53 ГПК РК);
* прокурор, предъявивший иск в гражданском судопроизводстве (ч. 5 ст. 55, ГПК РК);
* лица, предъявившие иск в защиту чужих интересов, (ч. 2 ст. 56 ГПК РК).

На соглашение об урегулировании спора в порядке медиации, утвержденное судом, могут распространяться правила статьи 240 ГПК РК (изменение способа исполнения соглашения).

**Судебные расходы**

Если стороны при заключении соглашения об урегулировании спора в порядке медиации не предусмотрели порядка распределения судебных расходов и расходов по оплате помощи представителей, суд решает эти вопросы применительно к правилам, изложенным в статьях 111, 115 ГПК РК (ч. 2 ст. 113 ГПК РК).

Если стороны в ходе медиации в рамках гражданского процесса не достигли соглашения либо отказались от медиации в связи с невозможностью решения спора, они извещают суд о завершении процедуры медиации и достигнутых договоренностях путем предоставления судье уведомления (заявления) о прекращении процедуры медиации с указанием причин прекращения, после чего суд выносит определение, производство по делу возобновляется и дело рассматривается по существу.

**Правовые и процессуальные последствия заключения соглашения об урегулировании спора, достигнутого сторонами при проведении медиации в ходе гражданского процесса**

Если медиация в рамках гражданского процесса завершилась заключением соглашения об урегулировании спора (конфликта):

• соглашение подписывается сторонами медиации и вступает в силу в день его подписания (ст. 27 Закона РК «О медиации»)

* с подписанием соглашения об урегулировании спора медиация прекращается (п.п.

1) ст. 26 Закона РК «О медиации)

• один экземпляр соглашения незамедлительно передается сторонами судье с соответствующим заявлением для утверждения (ч. 5 ст. 27 Закона РК «О медиации»)

* до утверждения соглашения об урегулировании спора в порядке медиации суд разъясняет сторонам последствия этого процессуального действия (ч. 2, ст. 193 ГПК РК).

***Последствия****: После прекращения производства по делу вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, не допускается (ч.2. ст.248 ГПК РК).*

*Согласно п. 2) ч. 1, ст. 153 ГПК РК, в случае, если определение суда о прекращении производства по делу в связи с утверждением соглашения об урегулировании спора в порядке медиации, вступило в законную силу, суд отказывает в принятии нового искового заявления о том же предмете и по тем же основаниям.*

* суд выносит определение, в котором:

- указывает условия утверждаемого соглашения (ч. 3 ст. 193 ГПК РК);

- утверждает соглашение;

- прекращает производство по делу (п.4-1) ст. 247 ГПК РК;

- указывает о возврате государственной пошлины**.**

*Согласно п. 5 ст. 27 Закона РК «О медиации» уплаченная государственная пошлина подлежит возврату плательщику в порядке, предусмотренном Кодексом РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)», ст. 548 .*

* в случае утверждения, медиативное соглашение приобщается к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания (ч.1 ст. 193 ГПК РК).

Суд может не утвердить соглашение об урегулировании спора в порядке медиации (если эти действия противоречат закону или нарушает чьи-либо права, свободы и законные интересы (ч. 2 ст. 49 ГПК РК), в этом случае судья выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу (ч. 5 ст. 193 ГПК РК).

**Соглашение сторон об урегулировании спора в порядке медиации, совершенное после подачи апелляционной жалобы**, с соответствующим заявлением направляется суду апелляционной инстанции для утверждения (ст. 342 ГПК РК).

Суд апелляционной инстанции рассматривает это соглашение и утверждает его или не утверждает, руководствуясь правилами ст. 193 ГПК РК.

При утверждении медиативного соглашения апелляционная инстанция отменяет вынесенное судом первой инстанции решение и прекращает производство по делу в соответствии с п. 4) ст. 247 ГПК РК.

**Соглашение сторон об урегулировании спора в порядке медиации**, **совершенное после подачи кассационной жалобы или протеста**, с соответствующим заявлением направляется суду кассационной инстанции для утверждения.

До утверждения соглашения сторон об урегулировании спора в порядке медиации суд разъясняет сторонам последствия этого процессуального действия.

При утверждении медиативного соглашения кассационная инстанция отменяет вынесенное решение и прекращает производство по делу (ст. 342 ГПК РК).

Если суд отклонит соглашение сторон об урегулировании спора в порядке медиации, он рассматривает дело в кассационном порядке.

**Соглашение, заключенное в рамках процедуры медиации в ходе гражданского процесса, приравнивается к мировому соглашению** и функции суда по его утверждению аналогичны функциям суда по утверждению мирового соглашения. Одинаково решается вопрос и об ответственности сторон за неисполнение соглашения или ненадлежащее его исполнение – влечет принудительное исполнение.

*(комментарий к Закону РК «О медиации» Р. Юрченко, Члена НКС Верховного Суда РК, Бюллетень Верховного Суда РК, № 3, 2011 г.)*

При неисполнении соглашения сторона может обратиться в суд с заявлением о принудительном исполнении обязательств, сформулированных в соглашении.

*Нормативные правовые акты и рекомендуемая литература:*

1. *Гражданский Кодекс Республики Казахстан;*
2. *Гражданский Процессуальный Кодекс Республики Казахстан;*
3. *Закон РК «О медиации»*
4. *Комментарий к Закону РК «О медиации» Р. Юрченко, Бюллетень Верховного Суда РК, № 3, 2011 г.*

**Лекция «Медиация в рамках уголовного процесса»**

Процедура медиации может применяться в спорах (конфликтах), рассматриваемых в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести (п. 1 ст. 1 Закона РК «О медиации»).

Согласно ст. 67 УК РК лицо, совершившие преступление небольшой тяжести или впервые совершившее преступление средней тяжести, не связанное с причинением смерти или тяжкого вреда здоровью человека должно быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный вред. Примирение возможно с применением процедуры медиации.

Лицо, совершившее преступление средней тяжести, если оно примирилось с потерпевшим в порядке медиации и загладило причиненный потерпевшему вред, может быть освобождено от уголовной ответственности.

**В уголовном процессе медиация возможна как на стадии дознания, предварительного следствия, так и в ходе судебного процесса:**

* подозреваемый имеет право примириться с потерпевшим в порядке медиации. (п.12-1 ч.7 ст.68 УПК РК)
* обвиняемый имеет право примириться с потерпевшим в порядке медиации (п.14-1, ч.2 ст.69 УПК РК)
* потерпевший, соответственно, имеет право в порядке медиации примириться с подозреваемым и обвиняемым. (п. 8, ч.6 ст.75 УПК)
* при открытии главного судебного разбирательства председательствующий опрашивает стороны о том, имеются ли у них ходатайства, в том числе, о проведении процедуры медиации, суд решает удовлетворить такое ходатайство или отказать (ст. 343 УПК РК)
* если суд удовлетворяет ходатайство о проведении медиации – стороны обращаются в организацию медиаторов или к медиатору, заключают договор о медиации, начинают процедуру медиации. Один экземпляр договора передают судье для приобщения к материалам дела
* если суд не удовлетворяет ходатайство о проведении медиации, он выносит мотивированное постановление об отказе в удовлетворении ходатайства (ст. 343 УПК РК).

**Согласно ч.5 ст. 391 УПК РК по делам частного обвинения** судья обязан разъяснить сторонам возможность примирения, в том числе в порядке медиации. В случае поступления от сторон соглашения об урегулировании конфликта в порядке медиации, производство по делу по постановлению судьи прекращается на основании п.6 ч. 1 ст. 37 УПК РК.

Если примирение между сторонами не достигнуто, судья назначает рассмотрение дела в судебном заседании по правилам ст. 302 УПК РК.

* заключение сторонами договора о медиации не приостанавливает производство по уголовному делу (ст.24 Закона РК «О медиации»).
* медиация в ходе уголовного судопроизводства должна быть осуществлена в установленные уголовно-процессуальным законом сроки досудебного и судебного производства (ст.24 Закона РК «О медиации»).

**При прекращении медиации, проводимой в рамках уголовного процесса**, стороны обязаны незамедлительно направить органу, ведущему уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело:

- в случае подписания соглашения об урегулировании конфликта - указанное соглашение;

- в иных случаях - письменное уведомление о прекращении медиации с указанием оснований прекращения (п. 6 ст. 24 Закона РК «О медиации»).

**Особенности медиации, проводимой в ходе уголовного судопроизводства (согласно ст. 24 Закона РК «О медиации»)**

* Факт участия в медиации не может служить доказательством признания вины участником судопроизводства, являющимся стороной медиации.
* Отказ от подписания соглашения об урегулировании конфликта не может ухудшить положение участника судопроизводства, являющегося стороной медиации.

**Медиативное соглашение в рамках уголовного процесса**

Соглашение об урегулировании конфликта, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе уголовного процесса, представляет собой соглашение об урегулировании конфликта путем заглаживания причиненного потерпевшему вреда и примирения лица, совершившего преступление, с потерпевшим (ч.6 ст.27 Закона РК «О Медиации»).

Медиативное соглашение в случаях, предусмотренных УПК РК, является обстоятельством, исключающим или позволяющим не осуществлять уголовное преследование (ч.7 ст.27 Закона РК «О Медиации».

**Медиатор в уголовном процессе**

В соответствии со ст. 88-1 УПК РК медиатором является независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации в соответствии с требованиями закона.

Медиатор имеет право:

1) знакомиться с информацией, предоставляемой сторонам медиации органом, ведущим уголовный процесс;

2) знакомиться с данными об участниках уголовного процесса, являющихся сторонами медиации;

3) встречаться с участниками уголовного процесса, являющимися сторонами медиации, наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности встреч в соответствии с уголовно-процессуальным законом.

В соответствии со ст. 82 УПК РК и ст. 79 ГПК РК медиатор не подлежит допросу в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с проведением медиации, за исключением случаев, предусмотренных законом.

**Примирение сторон в порядке медиации в уголовном процессе выражается:**

• раскаяние в совершенном преступлении;

• извинение перед потерпевшим;

• возмещение причиненного потерпевшему вреда, которое следует понимать как искупление вины перед потерпевшим за совершенное преступление.

*В соответствии с п. 6 Нормативного постановления Верховного суда РК от 21 июня 2001 года № 4 «О судебной практике по применению статьи 67 Уголовного кодекса Республики Казахстан» возмещение вреда должно быть реальным,* ***предшествовать*** *примирению сторон и принятию решения об освобождении лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности. Наличие спора между сторонами об объеме возмещения вреда свидетельствует о том, что примирение не состоялось, и в этом случае виновный не может быть освобожден от уголовной ответственности по указанному выше основанию.*

**Правовые и процессуальные последствия заключения соглашения об урегулировании конфликта, достигнутого сторонами при проведении медиации в ходе уголовного процесса**

В уголовном процессе медиативное соглашение является документом, удостоверяющим факт примирения сторон криминального конфликта в связи с полным заглаживанием обвиняемым своей вины (п. 6 ст. 27 Закона РК «О медиации»).

Соглашение об урегулировании конфликта, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе уголовного процесса является основанием для прекращения уголовного дела органом, ведущим уголовный процесс (ст. 51, 269, 307 УПК)

Такое Соглашение представляет собой соглашение об урегулировании конфликта путем **заглаживания причиненного потерпевшему вреда и примирения** лица, совершившего преступление, с потерпевшим.

Соглашение незамедлительно направляется органу, ведущему уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело, и в случаях, предусмотренных УПК РК, является обстоятельством, исключающим либо позволяющим не осуществлять уголовное преследование

(п.п. 4, 5, 6, 7 ст. 27 Закона РК «О медиации»)

В соответствии с ч.1 ст.38 УПК РК суд вправе прекратить уголовное дело, или постановить обвинительный приговор с освобождением лица, совершившего преступление от уголовной ответственности, если есть основания для применения ст. 67 УК РК.

Прекращение уголовного дела на основании ст. 67 УК РК относится к нереабилитирующим основаниям, что до прекращения дела должно быть разъяснено и лицу, совершившему преступление, и потерпевшему.

Потерпевшему следует разъяснить, что после прекращения дела по ст. 67 УК РК ставить вопрос о возобновлении уголовного преследования в отношении того же лица, по тому же обвинению и требовать отмены постановления о прекращении уголовного дела он не сможет *(Нормативного постановления Верховного суда РК от 21 июня 2001 года № 4 «О судебной практике по применению статьи 67 Уголовного кодекса Республики Казахстан»).*

*Нормативные правовые акты и рекомендуемая литература:*

1. *Уголовный Кодекс Республики Казахстан;*
2. *Уголовно-Процессуальный Кодекс Республики Казахстан;*
3. *Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»;*
4. *Нормативное постановление Верховного суда РК от 21 июня 2001 года № 4 «О судебной практике по применению статьи 67 Уголовного кодекса Республики Казахстан»*

**Лекция «Особенности медиации при разрешении конфликтов по уголовным делам и медиации с участием несовершеннолетних»**

В спорах, связанных с уголовным процессом, применяется восстановительный подход к разрешению конфликтов (восстановительная медиация).

**Восстановительный подход** – это системный подход к решению конфликтных ситуаций, который предусматривает восстановление нарушенного вследствие конфликта социально-психологического состояния, связей и отношений в жизни его участников и их социального окружения, исправление причиненного конфликтом вреда.

**Восстановительная медиация** – это процесс, в котором медиатор создает условия для восстановления способности людей понимать друг друга и договариваться о приемлемых для них вариантах разрешения проблем (при необходимости о заглаживании причиненного вреда), возникших в результате конфликтных или криминальных ситуаций.

**Результаты восстановительной медиации:**

1. Восстановительные действия (извинение, прощение, стремление искренне загладить причиненный вред) помогают исправить последствия конфликтной или криминальной ситуации.

2. Восстановительная медиация ориентирована на процесс коммуникации, она направлена, в первую очередь, на налаживание взаимопонимания, обретение способности к диалогу и способности решить ситуацию. Достижение соглашения становится естественным результатом такого процесса.

3. В ходе восстановительной медиации важно, чтобы стороны имели возможность освободиться от негативных состояний и обрести ресурс для совместного поиска выхода из ситуации.

**Принципы восстановительной медиации:**

* Информированность сторон (медиатор обязан предоставить сторонам всю необходимую информацию о сути медиации, ее процессе и возможных последствиях).
* Нейтральность медиатора имеет свои особенности:

1. Оставаясь нейтральным к сторонам, медиатор не безразличен к факту правонарушения, это означает, что стороны для него не равны, в смысле того, что обязанности по заглаживанию вреда возлагаются на правонарушителя.

2. Требования пострадавших к правонарушителю должны быть ограничены в случае их несоразмерности тяжести совершенного деяния.

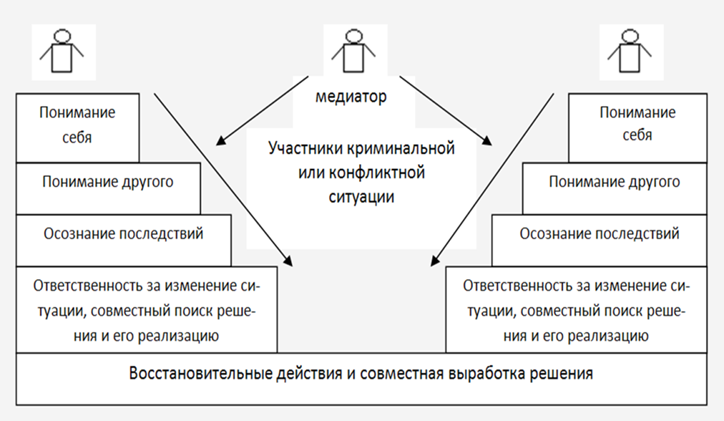
* «Выборочная конфиденциальность», исключение составляет информация, связанная с возможной угрозой жизни либо возможность совершения преступления, при выявлении такой информации медиатор ставит сторону в известность, что такая информация будет разглашена.

**Особенности медиации с участием несовершеннолетних**

1. Участие педагога или психолога, или законных представителей несовершеннолетнего в процедуре медиации обязательно (Ст. 24 Закона «О медиации»).
2. Медиатор учитывает интересы детей.
3. Если в ходе медиации установлены факты, которые наносят серьезный ущерб законным интересам детей или могут повредить развитию и здоровью – медиатор обязан обратиться в орган по защите прав ребенка (ст. 25 Закона РК «О медиации»).
4. Применяется восстановительный подход в медиации.

*Законные представители ребенка - родители, усыновители (удочерители), опекун, попечитель, патронатный воспитатель, другие заменяющие их лица, осуществляющие в соответствии с законодательством Республики Казахстан заботу, образование, воспитание, защиту прав и интересов ребенка (п. 6) ст. 1 Закона «О правах ребенка в РК» и ст. 63 и 111 Закона «О браке и семье»).*

**Восстановительная медиация**

**

*Рекомендуемая литература:*

1. *Зер Х. Восстановительное правосудие: новый взгляд на преступление и наказание, М. МОО Центр «Судебно-правовой реформы», 2002.*
2. *Стандарты восстановительной медиации. Разработаны и утверждены Всероссийской ассоциацией восстановительной медиации.* [*www.sprc.ru*](http://www.sprc.ru)

**Лекция «Процедура медиации»**

Медиации – имеет четко организованный алгоритм или последовательность этапов, которые важны для успешности всего процесса.

Каждая стадия медиации имеет свои конкретные цели и задачи, и пока не будут достигнуты эти цели, не следует переходить к следующей стадии. Медиатор должен все время себя контролировать – действительно ли задачи, стоящие перед ним на данном этапе выполнены и поставленная цель достигнута. Только при полной уверенности, что все задачи решены, можно переходить к следующему этапу.

Медиатор организует переговоры, задает правила поведения с момента прихода сторон на медиацию, помогает им договориться о процедуре медиации, и на протяжении всей медиационной сессии поддерживает как выполнение достигнутых процедурных соглашений, так и корректные отношения между сторонами.

Медиатор в любой момент может приостановить работу, сделать перерыв для кокуса (индивидуальной беседы с каждой из сторон) или для отдыха. Он следит за регламентом и предупреждает стороны, если они нарушают правила ведения переговоров. Медиатор может совсем остановить медиацию, если стороны не в состоянии остановиться в агрессивной “перепалке” или он явно видит, что стороны не готовы к переговорам или одна из сторон психически несостоятельна для такого процесса. Обычно это определяется до начала медиации, но иногда это выясняется уже в ее ход.

Функцию организатора медиатор выполняет во всех стадиях медиации и между ними.



**Этап подготовки**

1. Выяснение цели обратившейся стороны
2. Определение цели оппонента
3. Выяснение позиций сторон
4. Изучение общей ситуации
5. Ресурсы сторон
6. Закон

**Цель подготовки**

* Идентификация конфликта (выяснение отношение всех сторон к ситуации)
* Диагностика конфликта (выявление стадии конфликта, наличие интересов на этой стадии у сторон, задействованных и заинтересованных лиц)
* Изучение возможных методов ее разрешения (начало обсуждения медиации, как возможного метода разрешения конфликта)

**Этап Открытие**

Церемония открытия процедуры медиации, ее цель:

* закрепление информации о: сути, принципах и процедуре медиации; роли медиатора и сторон в медиации;
* установка контакта со сторонами, создание доверительной обстановки;
* согласование основных правил ведения процедуры медиации ;
* согласование регламента;
* обсуждение повестки дня.

Важно:

- контролировать язык, тон, жесты,

* следить за реакцией сторон;
* управлять эмоциями.

**Этап Изучение**

Краткое изложение видения ситуации сторонами (опрос):

* хронология событий;
* основные моменты спора;
* были ли попытки договориться ранее;
* о чем и почему не договорились
* почему стороны обратились к процедуре медиации;
* чего хочет достичь каждая из сторон в процедуре медиации.

Медиатор должен побудить стороны рассказать как выглядят их идеальные представления о разрешении конфликта (выясняются истинные интересы). При этом способ реализации не важен (т.е. позиция отходит на задний план).

**Этап Переговоры**

* поиск альтернатив, индивидуальная работа со сторонами;
* выработка и исследование вариантов урегулирования
* работа по сближению позиций сторон
* принятие решения, предложения сторон, обсуждение

**Этап Заключение**

* составление проекта соглашения, формулирование пунктов соглашения
* предупреждение неисполнения договоренностей
* подписание соглашения об урегулировании спора,

**Роль медиатора в процедуре медиации**

* Медиатор – не арбитр и не судья. Он не принимает решения.
* Медиатор организует переговоры между участниками конфликта, помогает сторонам урегулировать свои разногласия и прийти к соглашению, в наибольшей степени устраивающему обе стороны.
* В процессе медиации стороны сами без какого-либо внешнего вмешательства принимают итоговое соглашение. Медиатор же при этом стремится обеспечить удовлетворение интересов каждой из сторон. Успешная медиация приводит к обоюдному выигрышу всех участников.
* Методы медиации опираются, главным образом, на введение переговоров в русло сотрудничества и ориентацию их на результат типа «выигрыш—выигрыш».

**Цель медиатора:** Поддерживать всех партнеров по конфликту и оставаться нейтральным, побуждая участников к высказыванию своих мнений и ощущений. Важна справедливость и обеспечение равных возможностей для выражения сторонам своей точки зрения, позиции, интересов, мотивов и пожеланий.





**Фазы медиации**

* ***Первая фаза медиации*** - формирование структуры доверия. Начало, представление медиатора и сторон. Понятие и принципы медиации. Процедура медиации
* ***Вторая фаза медиации*** - анализ фактов и выявление проблем, изложение дела сторонами, обратная связь
* ***Третья фаза медиации -*** поиск альтернатив, индивидуальная работа со сторонами (в кокусе); работа по сближению позиций сторон
* ***Четвертая фаза медиации*** - переговоры и принятие решения, совместная встреча сторон, предложения сторон, обсуждение
* ***Пятая фаза медиации*** - составление соглашения, формулирование пунктов соглашения; предупреждение неисполнения договоренностей, отраженных в медиативном соглашении; подписание медиативного соглашения.

**Процедура медиации**

* Подготовка помещения и рабочего места к проведению медиации, создание максимально комфортной атмосферы,(канцелярские принадлежности, вода, стаканы).
* Необходимо расположить стороны на равноудаленном расстоянии от медиатора за столом переговоров, стороны должны иметь равнозначный доступ к входной двери, источникам света, кондиционеру и т.д.
* Представление медиатора, сторон. Необходимо объяснить сторонам что они играют основную роль в процессе.
* Вступительное слово медиатора, несколько слов о процедуре медиации, основных принципах медиации.
* Выяснение факта , является ли решение принять участие в медиации проявлением доброй воли и с искренним намерением найти способ урегулирования спора.
* Уточнить, каким временем располагают стороны, разъяснить, что медиация обычно требует 2-3 часа.
* Поочередное изложение ситуации сторонами.
* Как правило, первой излагает свою позицию сторона, обратившаяся в Центр медиации, затем выступает вторая сторона.
* Дискуссия сторон по обсуждаемой ситуации.
* Кокусы – совещание медиатора с каждой из сторон, равные по количеству и продолжительности, инициируемые медиатором или стороной.
* Определение перечня пунктов для обсуждения и принятия решения по ним, выработка взаимно приемлемых вариантов.
* Составление соглашения об урегулировании спора, при необходимости может быть заверено нотариально.
* Соглашение составляется по количеству сторон медиации (при необходимости - один экземпляр для нотариуса, один для предоставления в суд).

*Рекомендуемая литература:*

1. *Аллахвердова О.В. Карпенко А.Д. Медиация. Методическое пособие для посредников медиаторов. СПб., 2005;*
2. *Бесемер Христоф, Медиация. Посредничество в конфликтах, Калуга, 2004;*
3. *Лиза Паркинсон, «Семейная медиация», Москва, 2010;*
4. *Приглашение к медиации. Махтельд Пель., Москва, 2009;*
5. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010.*

**Лекция «Инструменты медиации»**

**Переговоры как основной инструмент медиации**

**Переговоры** — коммуникация между сторонами для достижения своих целей, при которой каждая из сторон имеет равные возможности в контроле ситуации и принятии решения.

В узком смысле переговоры рассматриваются как один из методов альтернативного урегулирования споров (АРС).

В более широком смысле, переговоры — это коммуникационное взаимодействие людей или социальных групп. В процессе общения между участниками коммуникации происходит обмен разного рода информацией. Переговоры являются основным средством получить информацию.

**Переговоры – это факт нашей повседневной жизни.**

**Стили и тактики (методы) ведения переговоров:**

**1. Жесткий стиль**:

* Ультимативная тактика;
* Тактика выжимания уступок.

**2. Мягкий стиль:**

* Самокритика;
* Поглощение стрел;
* Улаживание инцидента;
* Тактика мягкого критического замечания.

**3. Торговый стиль:**

* Позиционный торг.

**4. Сотруднический стиль:**

* Принципиальные переговоры, основанные на взаимном максимальном удовлетворении интересов (Гарвардский метод).

***В медиации, в частности по коммерческим спорам, часто применяется Метод принципиальных переговоров.***

**Элементы принципиальных переговоров**

• Быть мягким в отношениях с людьми и твердым при решении вопросов – означает жесткий подход к рассмотрению существа дела, но предусматривает мягкий подход к отношениям между участниками переговоров;

• Концентрировать внимание на интересах, а не на позициях – когда участники переговоров спорят по поводу позиций, они сами ограничивают себя рамками этих позиций;

• Предлагать и обдумывать взаимовыгодные варианты;

• Настаивать на применении объективных критериев или их выработке.

**Участники переговоров — не враги и не друзья, а партнеры, вместе решающие проблему:**

**Цель переговоров — не победа и не хорошие отношения, а разумный компромисс.**

Чтобы разрешить конфликт, необходимо выяснить интересы сторон, определить потребностях, а потом искать средства их удовлетворения (варианты).

**Теория мотивации  
Иерархия потребностей по Маслоу**.

1. **физиологические потребности**  
   (голод, жажда, кров, тепло, сон и т.п.);
2. **потребности безопасности**  
   (безопасность семьи, здоровье, трудоустройство, стабильность);
3. **потребности принадлежности и любви**  
   (дружба, семья, принадлежность определенной группе, общение);
4. **потребности в уважении, признании**(самооценка, отношение окружающих);
5. **потребности самоактуализации**, или потребности личного совершенствования  
   (самовыражение, персональное развитие).

**Позиция, интерес, потребность**

**Позиции** - это заявляемые конфликтующими сторонами требования или желания, которые они хотели бы удовлетворить при решении спорных вопросов.

Как правило, позиции отчетливо и открыто формулируются конфликтующими сторонами.

Наиболее часто позиции сводятся к : «кто должен»+ «что должен»+ «сколько должен».

**Интересы** — это мотивы, побуждающие конфликтующие стороны занять те или иные позиции. Интересы лежат в основе позиций.

Идентифицировать потребности – спросить «Почему?», «А почему нет?»

Наиболее сильные интересы – это основные человеческие потребности.

***Чтобы достичь разумного решения, необходимо примирить интересы, а не позиции.***

***Классификация интересов***

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Материальные и технические интересы** | **Психологические интересы** | **Процессуальные интересы** |
| Финансы | Фундаментальные потребности | Потребности, связанные с течением и  реализацией процедуры урегулирования |
| Товары | Потребности во взаимоотношениях |
| Ценные ресурсы | Сохранение лица |
| Ресурсы | Власть, враждебность, причинение боли |
| Примеры: | Примеры: | Примеры: |
| -работа  -дом  -источник дохода  -компенсация ущерба  -продолжение процедуры с целью добиться лучших финансовых результатов  -возможность заниматься любимым делом | -право на частную жизнь  -самоуважение  -причастность к происходящему  -безопасность  -сохранение отношений  -независимость, уверенность в себе  -признание и понимание  -доминирование над другими  -серьезное отношение и внимание со стороны других  -продление процедуры для создания неудобств другим людям | -справедливая процедура  -возможность высказаться  -желание быть услышанным  -оказание влияния  -участие  -нейтральность третьей стороны |

*Рекомендуемая литература:*

1. Фишер Р., Юри У. Путь к согласию или переговоры без поражения М.: Наука, 1992 ;
2. Маслоу А. Психология бытия. – М: REFL-book,1997;
3. Приглашение к медиации. Махтельд Пель. Издательство, Москва, 2009, стр. 168;
4. Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010, стр. 101-104;

**Лекция «Основные навыки (компетенции) медиатора и используемые инструменты»**

Медиатор:

обеспечивает эффективную коммуникацию между сторонами;

не имеет права давать каких-либо оценок, а тем более определять, кто из сторон более прав или виноват - он должен в процессе всей медиации оставаться нейтральным и беспристрастным;

исходит из позиции: у участников конфликта есть проблема, которая мешает им взаимодействовать конструктивно и неконфликтно. Он должен помочь сторонам понять, что случившееся уже в прошлом. Важно чтобы они осознали, что для них важно в будущем, что они готовы для этого сделать и что хотят попросить сделать другую сторону для этого;

Медиатор должен владеть специальными техниками, помогающими в работе с эмоциями, с информацией и в ведении процедуры медиации и сторон в процессе медиации.

**Инструменты медиации:**

1. Активное слушание
2. Общение (вербальное, невербальное)
3. Присоединение к собеседнику

* Присоединение (подстройка, отзеркаливание);
* Установление раппорта;
* Ведение партнера.

1. Мозговой штурм
2. Нейтралитет
3. Фасилитация
4. Вопросы
5. Баланс сил
6. Тест на реальность
7. НАОС (наилучшая альтернатива обсуждаемому соглашению)

**Слушание** – это больше, чем восприятии на слух слов, которые говорит другой человек. Слуховое восприятие это только часть слушания. Слушание вовлекает также другие процессы – зрительное восприятие, мышление, эмоции.

Активное слушание может быть развито, путем обращения внимания на четыре определенных умения:

* + Приглашение к разговору;
  + Перефразирование;
  + Воздержание от оценок;
  + Физическое (невербальное) сопровождение.

**Активное слушание:**

Цель - понять чувства, потребности и желания говорящего, для того чтобы вы смогли оценить его точку зрения независимо от того, разделяете ли ее. Слушая активным образом, вы помогаете человеку дать выход эмоциям. Постарайтесь не судить правоту или неправоту чувств человека. Просто позвольте другому говорить.

**Приглашение к разговору:**

Люди не всегда говорят то, что хотели сказать. Причин для этого может быть много и не всегда они преднамеренные. Поощряйте говорящего к общению, стремитесь вызвать на разговор, но не руководите им. Помогите ему раскрыться и ясно выразить свои мысли. Один из способов вызова говорящего на разговор заключается в использовании вопросов.

**Перефразирование**

Целью перефразирования является помочь слушателю проверить, что он действительно понял всё, что ему сообщает говорящий. В то же время, с помощью перефразирования говорящий действительно осознает, что он был выслушан и понят. При перефразировании используйте свои собственные слова. Ваша цель проверить Ваше собственное понимание услышанного. Если Вы не понимаете того, о чем рассказывает говорящий, либо потеряли нить разговора, попросите разъяснение. Не пытайтесь претворяться, что Вы поняли, если это не так. После перефразирования убедитесь, что говорящий согласен с Вашим резюме. Вы можете либо спросить, либо следить за знаками (кивание головой, повторения "да, да" или "все правильно" и т.д.)

**Памятка вводных фраз при перефразировании**

Если я вас правильно понял…

Правильно ли я вас понял…

Если я не ошибаюсь…

Иначе говоря…

Выражаясь по-другому…

Как я понимаю…

По вашему мнению…

Вы предлагаете…

Вы подразумеваете…

Медиатор содействует общению и взаимодействию сторон, как вербальными, так и невербальными ср**едствами.**

**Воздержание от оценок:**

Не критикуйте то, что слышите. Вынесение суждений о том, что было сказано, оценка идей и предложений не Ваша роль. Не важно, согласны Вы или не согласны с говорящим. Вы здесь для того, чтобы слушать и помочь говорящему как можно глубже обдумать предмет, который он обсуждает и оценивает.

**Общение**

Важны правильная, грамотная речь, спокойный выдержанный тон, но и жестикуляция тоже важна. Если вы ее скрываете, человек подумает, что вы ведете себя неестественно, что вы не тот, кем хотите показаться. Однако чрезмерная жестикуляция – признак нервозности.

Людям нравятся мягкие, неторопливые и неширокие движения, открытые ладони. При этом самый лучший способ понравиться человеку состоит в известном всем способе «отзеркаливания», то есть вы должны стараться повторить жесты и темп речи собеседника. Если у вас это получится, он увидит в вас родственную душу.

**Взгляд.**

До 90 процентов информации мы получаем именно через зрение, поэтому и ваша интонация, жесты, улыбка будут проверяться собеседником через глаза.

Смотреть нужно не в глаза человеку, а в район «третьего глаза» или выше верхней губы - психологически для вашего собеседника такой взгляд очень комфортный. Постоянный взгляд глаза в глаза может быть воспринят как вызов, готовность к спору.

**Навыки бесконфликтного общения**

* Попытайтесь увидеть достоинства в другом человеке, искренне признать в нем хорошее. Желательно быть сердечным в своем одобрении, щедрым на похвалы.
* Нужно говорить с людьми о том, что является предметом их желаний, и подсказать им, как этого достичь.
* Чаще улыбайтесь. Улыбка обогащает тех, кто ее получает, и не обедняет тех, кто ее дает. Она создает атмосферу доброжелательности в делах.
* Для человека звук его имени является самым приятным и самым важным звуком в человеческой речи. Как можно чаще обращайтесь к другому человеку по имени. Важно запомнить имена.
* Будьте хорошими слушателями. Поощряйте рассказы других о себе.
* Ведите разговор не выходя за круг интересов Вашего собеседника.
* Давайте людям почувствовать их значимость и делайте это искренне. Говорите человеку о нем самом, и он будет слушать Вас часами.
* Если Вы хотите склонить людей к своей точке зрения, вначале проявите дружеское отношение.
* Вступая в разговор, делайте акцент на тех вопросах, по которым Вы согласны с собеседником.
* Пусть Ваш собеседник почувствует, что идея принадлежит ему самому.
* Попытайтесь увидеть вещи с точки зрения другого человека. Желание понять другого человека порождает сотрудничество.
* Чтобы изменять человека, не нанося обиды и не пробуждая в нем негодования, начинайте с похвалы и искреннего признания его достоинств.
* Давайте возможность собеседнику "спасти лицо", т. е. выйти из ситуации с достоинством.
* Искореняя недостатки других людей, сделайте так, чтобы эти недостатки выглядели легко исправимыми, а дело, которым Вы хотите увлечь их — легко выполнимым.

**Обратная связь**

Обратная связь - это реакция на то, что услышано или увидено; информация (в вербальном или невербальном оформлении) отсылается назад отправителю, свидетельствуя о мере понимания, доверия к сообщению, усвоения и согласия с сообщением.

Обратная связь играет фундаментальную роль в отношении:

* **Осознания** – помогает людям лучше понять самих себя и свое влияние на других;
* **Выбора** – помогает людям повысить их уровень поведения и отношений;
* **Эксперимента** – помогает людям узнать последствия их экспериментов (действий);
* **Решения** – помогает людям укрепиться в своих решениях или опровергнуть их сомнения.

**Присоединение (подстройка, отзеркаливание):**

Метод, применяемый медиаторами для быстрого нахождения взаимопонимания с теми, с кем необходимо войти в контакт, путем подражания отдельным особенностям поведения, т.е. отражение или повторение в своем поведении характерных особенностей поведения собеседника (поза, жест, голос, дыхание).

**Установление раппорта:**

Контакт, эмоциональная связь, когда каждый чувствует, что его убеждения понимают и не осуждают.

Медиаторы устанавливают раппорт:

* Проявляя интерес, внимание;
* Активно слушая;
* Устанавливая и поддерживания эмпатию (осознанное сопереживание эмоциональному состоянию);
* Грамотно используя пространство, выдерживая паузы и регулируя темп беседы;
* Наглядно обозначая все этапы процесса;
* Адаптируя общение и процесс медиации к потребностям разных людей;
* Сохраняя спокойствие, даже находясь под давлением;
* Создавая и поддерживая атмосферу безопасности;
* Поддерживая в участниках уверенность в своих силах и возможность вести диалог, находясь под давлением другой стороны;
* Оставаясь позитивным в самых неприятных ситуациях.

**Ведение партнера:**

Возможность оказывать влияние на эмоциональное и физическое состояние собеседника.

**Рефрейминг (англ. frame-рамка) -** термин, используемый для описания процедур переосмысления и перестройки механизмов восприятия, мышления, поведения с целью избавления от неудачных психических шаблонов.

Позитивный рефрейминг - это перефразирование слова или целого высказывания: произнесенное как бы приобретает дополнительный смысл, возникает в ином положительном свете. Различают рефрейминг контекста и рефрейминг содержания.



В медиации чаще применяется позитивный фефрейминг

**Мозговой штурм**

Мозговой штурм - оперативный метод решения проблемы на основе стимулирования творческой активности. Участникам обсуждения предлагают высказывать как можно большее количество вариантов решения, в том числе самых неожиданных. Затем из общего числа высказанных идей отбирают наиболее удачные, которые могут быть использованы на практике.

**Этапы мозгового штурма:**

1. Постановка проблемы. Проблема должна быть четко сформулирована. Участниками штурма являются стороны.

2. Генерация идей. Основной этап, от которого во многом зависит успех всего мозгового штурма.

* Главное — количество идей. Не делайте никаких ограничений.
* Полный запрет на критику и любую (в том числе положительную) оценку высказываемых идей, так как оценка отвлекает от основной задачи и сбивает творческий настрой.
* Необычные и даже абсурдные идеи приветствуются.
* Комбинируйте и улучшайте любые идеи.

3. Группировка, отбор и оценка идей**.** Позволяет выделить наиболее ценные идеи и дать окончательный результат мозгового штурма. На этом этапе, в отличие от второго, оценка не ограничивается, а наоборот, приветствуется. Методы анализа и оценки идей могут быть очень разными (НАОС, «жизнеспособность и т.п.)

**НАОС (**Наилучшие альтернативы обсуждаемому соглашению)

НАОС – это мера, способная защитить стороны переговоров (в медиации в том числе), от принятия слишком невыгодных условий и предотвратить отказ от условий, которые отвечают интересам сторон.

Наилучшие альтернативы обсуждаемому на переговорах следует тщательно разрабатывать. Технология этого процесса сводится к четырем операциям:

* обдумать план действий, которые можно будет предпринять, если соглашение не будет оформлено;
* проанализировать несколько из многообещающих идей и разработать план их воплощения;
* выбрать пробный вариант, который представляется наилучшим;
* рассмотреть наилучшую альтернативу предлагаемому другой стороной.

**Нейтралитет**

Нейтралитет - это позиция в поле взаимоотношений.

* Дает возможность сторонам посмотреть на себя и своего оппонента с нейтральной точки зрения.
* Помогает сторонам выйти из своих ролей, взглянуть на себя и своего партнера со стороны и сообщить о том, что они видят при этом.
* Позволяет им взглянуть на себя, находящихся в прежней роли, описать себя и партнера до конфликта.

*Вопрос медиатора: «Каким вы теперь видите себя, что вы видите со стороны, каким вы видите окончательное разрешение конфликта?» помогает сторонам в выработке и принятии решений.*

**Фасилитация**

**Фасилитатор** - руководитель обсуждения, помогает сторонам начать, установить рабочую атмосферу и вести ее так, чтобы поставленные цели были достигнуты, сам активно участвует в процессе.

**Функции медиатора, как фасилитатора:**

* создание атмосферы;
* уточнение темы для дискуссии;
* установление стандартов (регламента);
* начало диалога;
* как вести стороны в переговорах.

**Баланс сил.**

В медиации участвуют люди, обладающие разными формальными полномочиями, знаниями, уровнем интеллигентности, навыками устной и письменной речи, их статус также часто отличается в силу возраста. Задача медиатора уравновесить дисбаланс сил.

***Значительный дисбаланс сил является противопоказанием к медиации.***

**Оценка рисков – оценка принятия решения**

**Риск –** это вероятность наступления, либо не наступления того или иного события (результата).

Риск существует только тогда, когда возможно не единственное развитие событий.

**Аспекты рисков Виды рисков**

***По факторам возникновения*** Политические риски;

Экономические (коммерческие) риски

***По характеру последствий***  Чистый (зависит от поведения

человека) и спекулятивный

(зависит развития событий)

***По сфере возникновения***  Производственный,

коммерческий, финансовый,

страховой, правовой,

процессуальный

**Оценка договоренностей на реалистичность**

Цель медиации – изучить все возможные варианты решения конфликта, выбрать альтернативные решения, устраивающие стороны и максимально соответствующие их интересам. Проверить выбранные варианты на жизнеспособность (тестирование реальности).

**Критерии оценки вариантов решений**

* Соответствуют ли предложенные варианты реальным, настоящим интересам, целям и задачам?
* Работоспособны ли они в долгосрочной и краткосрочной перспективе?
* Был ли процесс достижения решения объективным, все ли стороны принимали в нем участие в полной мере?
* Являются ли варианты справедливыми? Учитывают ли они все то, что целесообразно ожидать от всех сторон?
* Способствуют ли они улучшению взаимоотношений?
* Были ли исследованы все взаимоприемлемые для сторон варианты?

**Вопросы**

***Вопрос*** — это требование информации, формирующееся на основе исходного, базового понимания, при котором спрашивающий надеется расширить имеющуюся у него информацию либо понять, что расширение информации на данном этапе поиска невозможно.

**Функции вопросов:**

* Получение информации
* Стимул к мышлению
* Получение обязательств
* Проверка гипотезы
* Получение обратной связи
* Опробование идеи

**Основные виды вопросов**

**Открытые вопросы** помогают людям поразмышлять над собственным опытом, раскрыться. Медиатору открытые вопросы помогают вовлечь людей в беседу.

**Закрытые вопросы** помогают сторонам сфокусироваться на том, что они говорят, а медиатору - конструктивно ограничить их высказывания.

**Уточняющие вопросы** (проясняющего характера, последовательность событий, чувства, проверка восприятия) - помогают сторонам донести свою мысль более точно, подробно, аккуратно.

**Циркулярные вопросы** позволяют понять восприятие и взаимоотношение сторон

**Примеры вопросов**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Тип вопросов** | **Цель** | **Пример** |
| **Открытый** | Предполагает свободный  ответ, сообщение  информации общего характера | «Итак, какие  основные  проблемы вы  планируете решить, участвуя в в медиации?» |
| **Закрытый** | Ограничивает информацию,  которую можно сообщить в  ответ. Позволяет контролировать  процесс | «Каковы условия  Вашего ИТД?» |
| **Безадресный** | Позволяет ответить любому из участников | «О чем вы успели  договориться на  настоящий момент?» |

**Как правильно задавать вопросы**

**Элементы сократовской методики:**

* Последовательное чередование вопросов и ответов;
* Отказ от долгих речей;
* Краткое формулирование ответов.

Согласно этой методике:

1) вопросы нужно задавать даже о том, что, казалось бы, совершенно ясно;

2) новые вопросы можно формулировать только после того, как получен ответ на предыдущий;

3) необходимо формулировать конкретные вопросы, порождающие логику последующего рассуждения;

4) спрашивающий не должен вести пространные речи и задавать несколько вопросов сразу.

**Как правильно задавать вопросы**

1. Начинайте с открытых вопросов, дайте людям возможность высказаться. Используйте открытые подсказки, чтобы продолжить рассказ говорящего его собственными словами.

2. Выслушайте, дайте обратную связь говорящему. После того, как Вы перефразируете все важное, что было сказано, используйте закрытые вопросы, чтобы еще раз убедиться в истинном значении сказанного.

3. Постепенно переходите от открытых вопросов к более закрытым вопросам, чтобы стимулировать говорящего к продвижению от развернутого повествования к более

целенаправленному изложению того, что его беспокоит.

*Рекомендуемая литература:*

1. *Аллахвердова О.В. Медиация. Пособие для посредников. СПб.: СПбГУ, 1999;*
2. *Бесемер Христоф, Медиация. Посредничество, Калуга, 2004;*
3. *Фишер Р., Юри У. Путь к согласию или переговоры без поражения. СПб., 1992.;*
4. *Лиза Паркинсон, «Семейная медиация», Москва, 2010;*
5. *Приглашение к медиации. Махтельд Пель, Москва, 2009;*
6. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010.*
7. *Конфликтология / Под ред. А. С. Кармина // СПб.: Издательство «Лань», 1999.*

**Лекция «Невербальные коммуникации»**

В медиации важны как вербальные сообщения, так и невербальные сигналы, которые на уровне подсознания проявляют ее участники.

В процессе общения чувства и мысли человека можно разгадать по его позе, жестам, мимике, движению глаз и многому другому, что в целом принято называть «языком телодвижений» или невербальными коммуникациями.

Невербальные коммуникации включают:

* + Выражение лица
  + Контакт глаз
  + Жесты
  + Мимику
  + Позы
  + Тактильные контакты

Язык тела используется для передачи самой разнообразной информации. Медиатору нужно быть готовым «прочесть» невербальные сообщения, которые могут дать повод усомниться в сказанном.

В одних случаях на переданную невербальную информацию следует отреагировать, а в других – оставить без комментариев, поскольку любые комментарии будут излишни.

Медиатору следует помнить, что и его язык тела может «считываться» участниками медиации - некоторыми движениями рук можно продемонстрировать открытость и беспристрастность, но слишком интенсивные движения будут отвлекать внимание.

Словесное общение в беседе занимает менее 35%, а более 65% информации передается с помощью невербальных средств общения. При этом 87% информации поступает в человеческий мозг через зрительные каналы, 9% - через слуховые и 4% через другие органы чувств.

Опытные переговорщики умеют не только читать мысли своих собеседников, но и используют комплекс жестов, устанавливающих доверительные отношения и придающих правдоподобность сказанному.

**Коммуникационные жесты** 









*Рекомендуемая литература:*

1. *Аллан Пиз "Язык телодвижений (как читать мысли окружающих по их жестам), издательство Айкью ISBN, 1992.*

**Лекция «Восприятие. Барьеры в коммуникации, их преодоление»**

**Восприятие** - одна из биологических психических функций, определяющих сложный процесс приёма и преобразования информации, получаемой при помощи органов чувств, формирующих субъективный целостный образ объекта.

Люди склонны видеть мир со своей точки зрения и зачастую путают свое восприятие с реальностью. В конфликте стороны видят только достоинство своей позиции и упущения другой стороны, часто причиной конфликта является не объективная реальность, а происходящее в головах людей.

В медиации каждая из сторон фокусируясь на том, что важно для нее, упускает то, что говорит собеседник, а неверно воспринимает из сказанного еще больше. Это мешает объективному сбору информации и пониманию чувств, в итоге – влияет на результат медиации.

Хороший способ справиться с различием восприятия – ясно выразить это различие, обсудить его с другой стороной.

**Психофизиологические особенности человеческого восприятия**:

• Смысл фраз, составленных более чем из 13 слов (по другим данным - из 7 слов), человеческое сознание обычно не воспринимает, поэтому говорите короче;

• Речь понятна только в том случае, если человек говорит со скоростью, не превышающей 2,5 слова в секунду;

• Фразу, произносимую без паузы дольше 5-6 секунд, человек перестает осознавать. Любое эмоциональное возбуждение (но только не сопереживание) обычно затрудняет понимание того, что говорят люди;

• Неправильная речь оказывает отрицательное влияние на восприятие информации; несоответствие употребляемого выражения стандартному значению, а то и стилистическим канонам иной раз вызывает негативные эмоции, сводящие на нет всю пользу от беседы;

• Мгновенный переход от дружелюбия к немотивированной враждебности способен вызвать растерянность, оцепенение, страх и даже эмоциональный шок. Людей, охваченных внезапным гневом, заметно легче рассмешить, чем находящихся в обычном настроении, - в этом состоит один из ценных способов нейтрализации конфликтов;

• Активность восприятия в огромной степени зависит от того, может ли полученная информация разбередить в памяти человека таящиеся там воспоминания;

• Известию, полученному первым, гораздо больше доверяют, чем всем, полученным в дальнейшем;

• Люди обычно преувеличивают информационную ценность событий, подтверждающих их гипотезу, и недооценивают информацию, противоречащую ей;

• Человек обычно высказывает 80% из того, что хочет сообщить, а слушающие его воспринимают лишь 70%, понимают - 60%, в памяти же у них остается от 10 до 25%;

• Чем лучше человек осознает предмет беседы, тем легче ее запоминает;

• Наиболее эффективно память работает между 8-12 часами утра и после 9 часов вечера, наименее - сразу после обеда;

• Лучше всего запоминается последняя часть информации, несколько хуже - первая, тогда как средняя чаще всего забывается;

• Память человека способна сохранить до 90% из того, что человек делает, 50% из того, что он видит, и 10% из того, что он слышит;

• Прерванные по тем или иным причинам действия запоминаются в два раза лучше, чем законченные;

• Самых высоких результатов в интеллектуальной деятельности человек достигает, если он сидит, более низких - если стоит; совсем плохо интеллект работает, если человек находится в лежачем положении;

• При импульсивном эмоциональном реагировании на ситуацию человек обычно понимает не более трети воспринимаемой информации, поскольку возникающий при этом стресс готовит тело для активного ответа (выбрасыванием в кровь адреналина, активизацией дыхания и пульса).

**Барьеры в коммуникации, техники их преодоление**

В конфликте зачастую стороны охвачены злостью, чересчур резко судят о себе и о других, возникает феномен «туннельного видения» - в результате стороны не готовы и не способны к общению и, как следствие – к сотрудничеству, т.е. к тому, что обязательно в медиации. Цель медиатора – определить источник гнева и принять меры, которые необходимы для исправления ситуации.

* **Нейтрализация агрессии**
* **Управление эмоциями**

За агрессивным поведением могут скрываться страх, недоверие, незнание или неумение, боязнь потерять лицо и т.д.

**Тактики:**

1. Владейте собой, не реагируйте, «держите паузу» - спокойно выслушайте, дайте возможность «выпустить пар»;

2. Помогите оппоненту восстановить душевное равновесие, рассейте его страх, подозрительность и враждебность – активно слушая, вы получаете доступ к сознанию оппонента и располагаете его, чтобы он услышал вас;

3. Хороший способ обезоружить – удивить или отвлечь; юмор также будет к месту.

**Преодоление возражений**

* Отделите возражение от личного отношения - «Ничего личного»
* Оцените возражение: определите, что является его причиной – реальный факт или эмоции;
* Добейтесь открытости – важно, чтобы собеседник открыто высказал свои сомнения;
* Обратите возражение в вопрос;
* Ищите в возражении потребность в дополнительной информации и дайте ее.

*Рекомендуемая литература:*

1. *Фишер Р., Юри У. Путь к согласию или переговоры без поражения. СПб., 1992.;*
2. *Лиза Паркинсон, «Семейная медиация», Москва, 2010;*
3. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010.*

**Лекция: «Перспектива медиации в Казахстане»**

Концепцией правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 годы предусмотрена, как одна из мер по совершенствованию гражданского процессуального законодательства, - закрепление разнообразных путей и способов достижения компромисса между сторонами частно-правовых конфликтов (медиация, посредничество и др.)

**Направления развития медиации**

* Совершенствование нормативной правовой базы.
* Информированность общества.
* Формирование корпуса медиаторов.
* Взаимодействие с судами и другими правоохранительными органами, неправительственными организациями.
* Взаимодействие с адвокатурой, нотариатом, юридическими компаниями, бизнес-сообществом.

**Проект «Бітімгершілік - Примирение»**

Верховным Судом, Генеральной прокуратурой и Министерством юстиции совместно с международными организациями разработан проект «Бітімгершілік - Примирение»,представляющий собой комплекс законодательных и организационных мер, которые позволят расширить возможности использования примирительных процедур и других внесудебных механизмов разрешения правовых конфликтов.

**Цель проекта** - до 2017 года уменьшить число рассматриваемых в судах уголовных и гражданских дел, как минимум, до 30 % путем развития институтов примирения.

**Задачи проекта**:

- расширение возможности достижения компромисса (примирения) между

сторонами (медиация, примирение и др.) как во внесудебном, так и в судебном порядке.

- совершенствование внесудебных способов;

- повышение уровня правовой культуры разрешения споров, примирительных процедур.

В части совершенствования правовой базы предусматривается:

- разработка механизма, при котором ***разрешение споров по незначительным вопросам*** будет проводиться во внесудебном порядке, посредством медиации в том числе;

- ориентирование норм ГПК РК на закрепление разнообразных путей компромисса между сторонами, как в судебном, так и во внесудебном порядке. Для чего использовать подготовку дела к судебному разбирательству в качестве основной платформы для мирного разрешения спора.

**Расширение применения медиации, как внесудебного способа управления конфликтами.**

Управление конфликтами (предупреждение, разрешение) в компаниях, организациях, на предприятиях может осуществляться с помощью интеграции медиативных технологий в их деятельность.

Способы внедрения медиации в организации:

- обучение сотрудников навыкам медиации, которые обладая соответствующими компетенциями, могут управлять конфликтами и предконфликтными ситуациями;

- создание полнофункциональной внутренней службы медиации;

- дополнение и расширение функций действующих специалистов.

В крупных организация (холдингах, корпорациях) рекомендуется создавать службы по предупреждению, профилактике и разрешению конфликтов, сотрудники которой в полной мере владеют медиативными техниками (внутренние медиаторы), а также привлекать внешних медиаторов для урегулирования сложных споров.

В любой компании, организации, на предприятии функции управления конфликтами могут взять на себя менеджеры, сотрудники HR-служб, юридические подразделения (юристы).

В идеале считается, что указанные сотрудники должны не **устранять** конфликт, **а управлять** им и эффективно его использовать. При этом работа осуществляется в следующей последовательности:

- изучение причин возникновения конфликта;

- ограничение числа участников конфликта;

- анализ конфликта;

- предупреждение или разрешение конфликта.

*Рекомендуемая литература:*

1. *Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010.*

**Медиация – ключ к миру!**

**Использованная литература:**

1. Аллахвердова О.В. Медиация. Пособие для посредников. СПб.: СПбГУ, 1999;
2. Бесемер Христоф, Медиация. Посредничество в конфликтах/ перевод с нем. Н.В.Маловой – «Духовное познание», Калуга, 2004;
3. Лиза Паркинсон, «Семейная медиация», Издательство ООО «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», Москва, 2010;
4. Приглашение к медиации. Практическое руководство о том, как эффективно предложить разрешение конфликта посредством медиации. Махтельд Пель. Издательство ООО «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», Москва, 2009;
5. Медиация для менеджеров, Д.Кроули, К. Грэм, Москва, 2010;
6. Ц. Шамликашвили, «Медиация как альтернативная процедура урегулирования споров», Издательство ООО «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», Москва, 2010;
7. Альтернативные методы разрешения споров и защита прав потребителей: теория и практика. Савченко С.Ю., Мергенова Ж.Н. Лига Потребителей Казахстана, Алматы, 2007.
8. Конфликтология / Под ред. А. С. Кармина // СПб.: Издательство «Лань», 1999.;
9. Управление конфликтами и стрессами. Учебно-практическое пособие. Пол ред. А.Я.

Кибанова Государственный университет управления. Москва, 2012;

1. Основы конфликтологии (Курс лекций), Д.П. Зеркин, «Феникс», Ростов-на-Дону, 1998;
2. Фишер Р., Юри У. Путь к согласию или переговоры без поражения/ пер. с англ. -  М.: Наука, 1992.;
3. Фишер Р., Юри У. Путь к согласию или переговоры без поражения. СПб., 1992.;
4. Леви В. Искусство быть другим. М., 1980. С. 180-189;
5. Скотт Дж. Конфликты, пути их преодоления. Киев, 1991;
6. Корнелиус X., Фэйр Ш. Выиграть может каждый: как разрешать конфликты. М., 1992;
7. Дэна Д. Преодоление разногласий. СПб. 1994;
8. Курс ведения переговоров с установкой на сотрудничество / Под ред. Е. Н Гришина Н. В.

Я и другие: общение в трудовом коллективе. Л., 1990; Гришина Н. В. Давайте договоримся.

СПб., 1993;

1. Носырева Е.И. Альтернативное разрешение споров в США. М.: ОАО Издат. Дом «Городец», 2005;
2. Научно-практический комментарий к Закону Республики Казахстан «О медиации», Астана
3. Идрисова С.Б., Конусова В.Т., Котовщикова О.Д.
4. Комментарий к Закону РК «О медиации» Р. Юрченко, Члена НКС Верховного Суда РК, Бюллетень Верховного Суда РК, № 3, 2011 г.)
5. Маслоу А. Психология бытия. – М: REFL-book,1997;
6. Аллан Пиз "Язык телодвижений (как читать мысли окружающих по их жестам), издательство Айкью ISBN, 1992.

Законодательство о медиации Республики Казахстан

1. Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 401 «О медиации»;
2. Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 402-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам медиации»;
3. Закон Республики Казахстан № 565-IV от 17 февраля 2012 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования апелляционного, кассационного и надзорного порядка рассмотрения дел, повышения уровня доверия и обеспечения доступности к правосудию».
4. Закон Республики Казахстан от 26 декабря 2012 г. № 61 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан   
   по вопросам налогообложения»
5. Закон Республики Казахстан от 3 июля 2013 г № 121 «О внесении изменений и дополнений в Конституционный закон Республики Казахстан и в некоторые   
   законодательные акты Республики Казахстан по вопросам исключения противоречий, пробелов, коллизий между нормами права различных законодательных актов и норм,   
   способствующих совершению коррупционных правонарушений».
6. Закон Республики Казахстан от 8 августа 2002 года № 345-II «О правах ребенка в Республике Казахстан»;
7. Гражданский Кодекс Республики Казахстан;
8. Уголовный Кодекс Республики Казахстан;
9. Гражданский Процессуальный Кодекс Республики Казахстан;
10. Уголовно-Процессуальный Кодекс Республики Казахстан;
11. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»;
12. Кодекс Республики Казахстан «Об административных правонарушениях»;
13. Кодекс Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый Кодекс)»;
14. Постановление Правительства Республики Казахстан от 3 июля 2011 года № 770 «Об утверждении правил прохождения обучения по программе подготовки медиаторов».
15. Нормативное постановление Верховного суда РК от 21 июня 2001 года № 4 «О судебной практике по применению статьи 67 Уголовного кодекса Республики Казахстан»

Интернет-источники:  
  
[http://edogovor.ru](http://edogovor.ru/) - Сибирский центр конфликтологии  
  
[http://mediators.ru](http://mediators.ru/) - Ресурсный центр медиации  
  
http://[www.mediacia.com](http://www.mediacia.com/) - Центр медиации и права (Москва)  
  
http://[www.mediation.kz](http://www.mediation.kz) – Единый Центр Медиации и миротворчества «Медиация»

**Приложение**

**Международный опыт медиации.**

Медиация в современном понимании начала развиваться во второй половине 20 столетия в странах англо-саксонского права - Австралии, Великобритании, США, а затем уже и в Европе. Первые попытки применения медиации предпринимались при разрешении споров в сфере семейных отношений. Впоследствии медиация получила признание при разрешении споров самого широкого круга, начиная от семейных конфликтов и заканчивая сложными многосторонними конфликтами в коммерческой и публичной сфере.

В 1991 году правительство **Австралии** приняло Закон о суде (посредничество и третейский суд), по которому Семейному суду и Федеральному суду Австралии дано право предлагать сторонам возможность привлекать для разрешения спора посредника и третейского судью. В большинстве университетов Австралии в программу подготовки юристов включен курс по разрешению споров.

В разделе 51 Австралийской Конституции указывается, что парламент праве вводить в действие законы, относящиеся к «согласительным процедурам и третейскому суду для предотвращения и урегулирования отраслевых споров, простирающихся за пределы одного штата».

В 1995 году был создан Национальный консультативный совет по альтернативному разрешению споров (“NADRAC”), проводящий в настоящее время консультации Федерального Генерального Поверенного по вопросам, относящимся к регулированию и оценке процессов и процедур АРС. К профессиональным организациям АРС относятся: юристы — участники альтернативного разрешения споров, Австралийская ассоциация по разрешению споров и Австралийский институт третейских судей и посредников.

Наиболее широко альтернативное разрешение споров применяется в Австралии в семейном праве, где этот метод называется «первичное», а не «альтернативное разрешение споров», и где 95% вопросов решаются внесудебными средствами. Разработкой и внедрением АРС занимаются, в основном, Федеральный суд и арбитражные суды, они обращают больше внимания на посредничество и согласительные процедуры, чем на такие методы, как оценка или третейский суд.

Посредничество применяется также Национальным судом по правам коренного населения (NNТТ), созданным в 1994 году. Оно включает принципиальные переговоры, в процессе которых формулируются варианты решения, и проводится с участием коренного населения, правительственных органов, промышленности и других сторон, чьи права или интересы могут быть связаны с правами и интересами коренного населения. Спецификой процедуры является то, что она должна учитывать аборигенную культуру и обычаи, быть неформальной.

Применяется в Австралии также согласительная процедура по искам, связанным с правами человека и для разрешения споров между предприятиями и для прекращения трудовых споров. Схемы для разрешения споров созданы и финансируются в основном предприятиями конкретной отрасли (Омбудсмен отрасли телекоммуникаций, Служба работы с жалобами по страхованию жизни, Общая схема справочных услуг и работы с жалобами по страхованию и австралийский омбудсмен в банковской отрасли).

Существует также разрешение споров через Интернет, где процесс посредничества обеспечивается в рамках Национального центра автоматизированных информационных исследований, занимающееся решением проблем, связанных с использованием Интернет. ВечуалМэджистрейт (VirtualMagistrate) занимается жалобами на нарушения в Интернет в отношении сообщений, объявлений и файлов, где предположительно нарушены авторские права или права на торговую марку, имеется незаконное использование секретной торговой информации, диффамация, злоупотребление, нечестная торговая практика, ненадлежащие (непристойные, порнографические и т. п.) материалы, нарушение права неприкосновенности частной жизни и т. п.

Действует Австралийская комиссия по согласительным процедурам и третейскому суду, созданная в 1956 году вместе с Промышленным судом Австралии под эгидой федерального правительства, которая занимается спорами между предприятиями в частном секторе.

В **Великобритании** альтернативные государственному суду методы разрешения правовых конфликтов получили распространение с 1980-х годов. С 1993 года они стали официально рекомендоваться сторонам судьями Коммерческого суда (подразделения Верховного суда, Канцлерского суда и Суда Королевской скамьи). В 1996 году Коммерческий суд получил полномочия откладывать разбирательство на определенное время, чтобы облегчить и обеспечить возможность сторонам обратиться к альтернативным методам разрешения конфликтов. В последующем такое обращение стало для сторон обязательным. При направлении дела на АРС учитываются размер иска и стоимость его рассмотрения в рамках обычной судебной системы. Если расходы превышают цену иска, целесообразно постановление об АРС. Посредничество также использовалось в Великобритании с целью разрешения споров, возникающих в Северной Ирландии. Посредниками выступали и профессиональные посредники (группа «Квакерский дом», созданная в Белфасте в 1982 году; Североирландская посредническая сеть, созданная в 1991 году), и непрофессионалы, которым доверяли люди, участвующие в конфликте.

В 1999 году по реформе Лорда Вулфа было введено более широкое применение АРС. Суд имеет право приостановить процедуру до тех пор, пока спор не будет разрешен с использованием альтернативных методов. В последующем проводится оценка материальных и временных издержек на разрешение спора. При необоснованном отказе от обращения к альтернативным способам к стороне могут быть применены санкции, например, компенсация издержек.

И в настоящее время процедура примирения с участием нейтрального посредника-медиатора в Великобритании очень популярна. Существует специальная служба - горячая линия, куда можно позвонить из любого конца страны, охарактеризовать конфликт, высказать свои пожелания относительно медиатора, и вам предложат целый список специалистов, подходящих к вашим требованиям.

В Великобритании медиация не является обязательной досудебной процедурой, но если какая-то из сторон отказывается от предложенной судом процедуры медиации, она должна понести все судебные расходы, даже если выиграла дело.

В **Германии** медиация довольно эффективно встроена в систему правосудия. Медиаторы работают прямо при судах по семейным делам, в судах общей юрисдикции, в административных судах и т.д., значительно снижая количество потенциальных судебных тяжб в судах. Действует более 300 третейских судов или согласительных советов (Schlichtungsstelien), решающих разнообразные споры. Большинство согласительных советов занимаются потребительскими вопросами: банковскими, медицинскими нарушениями, страхованием, строительством и вопросами трудового права. С 1 января 2000 года в отношении мелких денежных исков (до 500 немецких марок), конфликтов с соседями и обвинений в клевете необходима стадия досудебного урегулирования. В остальном согласительные процедуры юридически не обязательны и строятся на добровольном участии. В большинстве немецких учебных заведений преподается курс медиации, все выпускники юридических факультетов проходит этот курс. Следует отметить, что при столь широком применении медиации закон о медиации в Германии введен только с июля 2012 года.

**Австрийским** законодательством установлено, что соглашение по результатам медиации, проводимой в связи с имеющимся судебным производством, может быть признано судом, в то время как медиативное соглашение в результате досудебной медиации судебной защиты не получает. Интересным является то, что в большинстве стран профессия «медиатор» не признается как отдельная профессия, она существует как специальность в дополнение к основной профессии. Одна из немногих стран мира, где профессия медиатор внесена в номенклатуру профессий – это **Австрия**.

В **Индии**, соглашения, достигнутые в ходе медиации, имеют одинаковую силу с третейскими (арбитражными) решениями, независимо от того, была ли данная процедура возбуждена в рамках уже имеющегося судебного производства или нет.

В **Гонконге** соглашение по результатам медиации имеет аналогичное действие, что и в Индии, но только в отношении сторон, между которыми существовало соглашение о передаче споров в третейский суд (арбитраж) (имеется в виду, что, несмотря на такую оговорку, стороны по каким-то причинам избрали процедуру медиации).

Посреднические процедуры, в частности, медиация, как инструмент разрешения внутренних споров традиционно были широко распространены в **Японии**. Приверженность деловых кругов Японии альтернативным методам разрешения споров традиционно связана с этической стороной - негативным отношением к выбору государственного суда как способа урегулирования разногласий.

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| В течение 200 лет формы альтернативного разрешения споров (АРС) применяются в **Канаде**, так как уже первые поселенцы, прибывшие в Канаду из Великобритании и Европы, принесли с собой методы разрешения споров, используемые в этих странах. В Канаде посредники, как правило, практикуют в конкретной области спора, например, некоторые принимают назначение только при спорах в области трудовых или земельных отношений. Законодательство, устанавливающее уровень необходимого опыта и знаний для работы третейским судьей или посредником, в Канаде отсутствует. Для выполнения такого рода работы может быть нанят любой человек. При проблеме выделения критериев для избрания посредником или судьей проявилась проблема особой специфики в разных районах страны, наличием в провинциях и территориях собственного законодательства.  К 1988 году в Канаде стал наблюдаться растущий спрос на посредников, программы обучения посредничеству и стандарты посредничества. Институт стал называться Канадский Институт арбитража и посредничества (КИАП) и стал вести работу по разработке новых программ обучения посредничеству.  В настоящее время КИАП работает в направлении разработки стандартов и обучения третейскому суду и посредничеству, проводит обучение посредничеству в области коммерческих споров. Центральный офис Института использует рекомендации региональных центров и филиалов, готовит списки посредников. В регионах проводятся курсы обучения для своих членов, регулярные собрания членов, организуются образовательные конференции, издаются информационные бюллетени и проводятся социальные мероприятия.  Национальные комитеты КИАП отвечают за разработку политики и программ в области образования, за вопросы аккредитации, планирования конференций и многое другое. Аспект семейных споров в основном представлен организацией под названием «FamilyMediationCanada», которая также имеет филиалы в каждом регионе. В ней состоят добровольными членами 1500 человек, которые распространяют стандарты, проводят обучение и сертификацию практикующих посредников, специализирующихся в области семейных споров.  Во многих провинциях при обращении в суд требуется представить доказательства попытки урегулирования спора в досудебном порядке. Так, в Британской Колумбии ( (провинция Канады) в отношении дел в области строительных споров вначале требуется предпринять попытку урегулирования, и только в случае неудачи дело направляется в суд (в этом регионе ежегодно рассматривается 6000 строительных споров). Судьи могут выступать в роли посредников в ходе досудебных попыток достичь урегулирования.    Интересен пример **США,** где вся система права направлена на то, чтобы большинство споров разрешалось добровольно до суда, а судья может прервать суд и порекомендовать сторонам поработать с медиатором. Без медиаторов в сфере экономики, политики, бизнеса в этой стране не проходит ни один серьезный переговорный процесс. В частности, в соответствии с Правилами посредничества, применяемые в федеральном суде западного округа штата Мичиган, дело может быть направлено к медиаторам по инициативе суда даже без извещения сторон.  В США для обозначения несудебных форм разрешения споров принят общий термин «альтернативные средства урегулирования споров» (AlternativeDisputeResolution) и официальная аббревиатура — ADR.  Американские юристы в настоящее время насчитывают около двадцати различных процедур урегулирования споров.  Общепринятым является деление АDR на три основных вида:  1. Переговоры (negotiation) — урегулирование спора непосредственно сторонами без участия иных лиц.  2. Посредничество (mediation) — урегулирование спора с помощью независимого нейтрального посредника, который способствует достижению сторонами соглашения.  3. Арбитраж (arbitration) — разрешение спора с помощью независимого нейтрального лица — арбитра, который выносит обязательное для сторон решение.  В **Швеции** примирительные процедуры с участием посредника используются недостаточно широко. По данным статистики судов первой инстанции за 2009-2012 год 74 процента от общего числа дел в районных судах были решены без проведения слушаний по существу, что свидетельствует о нереализованном потенциале и преимуществах мирного урегулирования спора с участием посредника, из них— 32,8 и 32,4 процента дел за 2009 и 2010 год соответственно разрешаются сторонами еще на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Следует заметить, что процедура мирного урегулирования спора в суде второй инстанции и Верховном Суде невозможна.  Институт посредничества Торговой Палаты Стокгольма (the ASCC MediationInstitute) при использовании процедуры посредничества назначает, как правило, одного посредника. Посредник может быть назначен либо по согласию сторон, либо Институтом посредничества ТПС. Время проведения посреднического разбирательства ограничено двумя месяцами, если стороны не договорятся об иных сроках.  Может использоваться и процедура посредничества-арбитража. После достижения соглашения об урегулировании спора стороны могут согласиться с назначением посредника в качестве третейского судьи, чтобы позволить ему подтвердить достигнутое соглашение арбитражным решением.  Применение альтернативных способов разрешения споров имеет в **Китае** длительную культурную традицию. Оно применялось до Культурной революции и с начала 80-х годов вновь стало применяться при разрешении споров с использованием таких методов как посредничество, согласительные процедуры, третейский суд и обычный суд. Уже в 1986 году было 950 000 посреднических комитетов и 6 000 000 посредников, которые урегулировали 7 300 000 споров (в один этот год), включая споры семейные, о наследстве, алиментах, долгах, жилье и земельных участках под застройкой, производстве и управлении, об ущербе чести, экономические споры и некоторые мелкие уголовные дела.  По экспертным оценкам, порядка 30% споров в **Китае** решается во внесудебном порядке. В этой стране, а также в **Венгрии** и **Корее**, если стороны достигли соглашения в рамках медиации и утвердили его в порядке, предусмотренном для рассмотрения третейскими судами (арбитражем), такое соглашение приобретает силу третейского решения (арбитража) и подлежит исполнению в соответствующем порядке. Данная процедура позволяет, не требуя утверждения соглашения по итогам медиации таким образом, как это предусмотрено для мировых соглашений, предоставить медиативным соглашениям как возможность государственного принуждения к исполнению, так и государственный надзор за их законностью вне зависимости от наличия судебного производства.  В соответствии со статье 33 Закона Китайской Народной Республики о посредничестве, после достижения соглашения о примирении с помощью посредничества народной согласительной комиссии, заинтересованные стороны, в случае необходимости могут совместно обратиться в народный суд за юридическим подтверждением в течение 30 дней после вступления соглашения о примирении в силу, и народный суд должен своевременно проверить соглашение и подтвердить его действие. После подтверждения народным судом действия соглашения о примирении, если одна из сторон отказывается исполнять его, или не может его исполнить, то другая сторона может обратиться в народный суд для принудительного правоприменения.  Законом КНР о медиации и арбитраже трудовых споров предусмотрена возможность обращения к медиатору для проведения медиации при возникновении трудовых споров. Согласно статье 16 данного Закона, при наличии соглашения о медиации по задержке оплаты труда, медицинских расходов по лечению производственных травм, экономических субсидий и компенсаций, в случае невыполнения работодателем соглашения в установленный срок, работник может согласно закону обратиться с соглашением о медиации в народный суд с ходатайством о взыскании платежей. Народный суд должен согласно закону вынести приказ о взыскании платежей.  ГПК **Италии** содержит много положений о примирении сторон. Кроме того, 17 января 2003 г. в этой стране был принят закон № 5 (вступил в силу 1 января 2004 г.), устанавливающий обязательную процедуру посредничества при урегулировании корпоративных и многих финансовых споров.  Согласно этому Закону, если в договоре сторон или внутренних документах корпорации предусмотрена процедура посредничества, суд не вправе рассматривать спор, пока стороны не провели посредничества. Закон также подтверждает правомочия публичных и частных организаций, имеющих опыт успешной работы в области урегулирования споров, осуществлять организационное обеспечение процедуры посредничества, при условии их регистрации в Министерстве юстиции (ст. 38).  В соответствии с Законом, все сделки и документы, совершенные в ходе посредничества, освобождаются от обложения какими-либо налогами и сборами (ст. 39). В Законе также предусмотрены требования к проведению процедуры посредничества, в том числе ее строгая конфиденциальность, независимость посредника, недопустимость использования информации, полученной в ходе посредничества, в качестве доказательства в судебном разбирательстве. В нем также содержатся положения о том, что срок исковой давности прерывается при направлении стороной другой стороне предложения о проведении посредничества (п. 4 ст. 40). Неявка стороны на посредничество и ее недобросовестность при переговорах учитывается при вынесении судом решения о распределение судебных расходов.  4 марта 2010 года был принят Законодательный декрет № 28 (введен в действие 18 июня 2009 г.) в сфере медиации, направленной на примирение по гражданским и торговым спорам. Согласно статьи 5 Декрета № 28, кто намеривается обратиться в суд за разрешением спора, касающегося совместного владения недвижимым имуществом, вещных прав, раздела имущества, прав наследования, семейных договоров, договоров аренды, безвозмездного предоставления в пользование, аренды предприятий, возмещение ущерба вследствие движения транспортных средств и судов, возмещение ущерба, причинённого медицинскими работниками, возмещение ущерба от клеветнической информации, распространённой печатными изданиями или другими средствами массовой информации, договоров страхования, банковских и финансовых договоров должен прибегнуть к процедуре медиации. Опыт обращения к процедуре медиации является условием рассмотрения дела в судебном порядке.  Споры, возникающие в связи с кондоминиумами и возмещением вреда из дорожного и водного сообщения, отнесены к группе споров, для которых предусмотрена обязательная медиация, с 20 марта 2012 года.  Сторона, намеревающаяся обратиться в суд, обязана перед этим предпринять попытку примирения. Вместе с исковым заявлением судье должен быть представлен документ (подписанная медиатором форма), подтверждающий попытку проведения медиации.  Закон устанавливает максимальный срок в 4 месяца для проведения медиации по гражданским делам. По истечении этого срока может быть начато или продолжено рассмотрение дела в суде.  Статистические данные за период с 21 марта по 30 сентября 2011 года, приведенные Генеральной дирекцией статистики Министерства юстиции Италии, показывают, что число медиаций за период с апреля по май выросло на 13%, с мая по июнь – уже на 28% (с 5070 медиаций в марте-апреле до 7333 в июне), за период с июня по август число медиаций снизилось до 2534, а в сентябре вновь возросло до 6819. Больше всего споров возникало из вещных прав, договоров аренды, страховых и банковских договоров, из возмещения вреда, связанного с оказанием медицинских услуг. При этом в 30,62% случаев обе стороны явились, и в 52,88% из этих случаев стороны смогли договориться об урегулировании спора. Интересны и данные о структуре видов медиации: 75% обращений приходится на случаи, когда процедура медиации является необходимым условием для последующего обращения в суд (обязательная медиация), 23% – добровольная медиация и 1% – медиация, проводимая на основании постановления судьи. При этом 83,99% лиц, предложивших начать медиацию, обращались к услугам адвокатов, в то время как 79,48% их оппонентов услугами адвокатов не пользовались.    В 1995 году в **Аргентине** принят закон «О медиации и соглашении» (Закон Аргентины № 24.537 «О медиации и соглашении», обнародован 25 октября 1995 г.). Обязательная медиация установлена для большинства исков. После того как иск подается в аргентинский суд, на него назначается медиатор.  Реестр медиаторов ведется министерством юстиции. Медиатором может быть лицо, имеющее юридическое образование и необходимую профессиональную подготовку (статьи 15 и 16). Он может быть отведен по тем же основаниям, что и судья в государственном суде.  Медиация должна произойти в течение 60 дней после извещения ответчика и соответствующих третьих лиц. Присутствие сторон на медиации обязательно, за неявку сторона уплачивает штраф. Стороны должен представлять юрист. Особо устанавливается конфиденциальность медиации.  Мировое соглашение, достигнутое в процессе медиации, подписывается медиатором, сторонами и их юристами и исполняется в судебном порядке как решение суда. При недостижении мирового соглашения сторонам выдается документ, разрешающий передачу иска в суд (статьи 12 и 14).  Оплата труда медиаторов осуществляется согласно тарифов, утвержденных министерством юстиции. При достижении мирового соглашения расходы на оплату гонорара медиатора распределяются между сторонами, в противном случае гонорар выплачивается из специального государственного фонда.  **Республика Молдова** первое государство пост-советского пространства принявшее Закон «О медиации». Закон принят 14.06.2007 и вступил в силу 01.07.2008 г. Надо отметить, что наряду с Литвой, это практически первое государство, применившее примирительные процедуры в уголовном процессе. В Республике Молдове так же решили вопрос об оплате услуг медиатора при участии в уголовном процессе: подготовительный этап и постмедиация оплачивается в размере 200 (около 15 дол.США) леев, час работы медиатора в размере 20 леев (около 3 дол.США).  В **Российской Федерации** 27 июля 2010 года был принят Федеральный Закон Российской Федерации №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (вступил в силу 1 января 2011 г.). Целью медиации, в соответствии с данным Законом, является урегулирование спора и достижение взаимовыгодного соглашения. Российская модель является добровольной, осуществляется на основании взаимного согласия сторон. Время проведения медиативного разбирательства ограничено шестьюдесятью днями, если стороны не договорятся об иных сроках. Срок проведения процедуры медиации может быть увеличен по договоренности сторон и при согласии медиатора. Срок проведения процедуры медиации не должен превышать сто восемьдесят дней.  Как альтернативная форма разрешения споров медиация более 12 лет применяется в **Украине**, но на законодательном уровне этот вопрос в настоящее время не урегулирован. Медиация регулируется на уровне сообществ медиаторов, в которых нормы и стандарты деятельности медиаторов определяются внутренними актами, так называемыми актами саморегулирования.  В **Республике Беларусь** примирительные процедуры применяется давно и активно, но Закон «О медиации» принят только 12 июля 2013 года, 17 статей указанного закона (из 19) вступают в силу с 24 января 2014 года. Согласно Закону, медиация по гражданским спорам, может быть применена как до обращения сторон в суд в порядке гражданского или хозяйственного судопроизводства, так и после возбуждения производства по делу в суде. Действие закона также распространяется на медиацию, которая проводится в иных видах судопроизводства, предусмотренных законодательными актами.  Медиация сегодня -  это метод разрешения споров (конфликтов), признанный и востребованный как на уровне отдельных стран, так и в глобальном масштабе при разрешении споров и конфликтов, возникающих в международной коммерческой деятельности, а также на уровне народов и государств.  **Зарубежные Центры примирительных процедур**   |  |  |  | | --- | --- | --- | | Великобритания | Центр разрешенияспоров (Centre for Dispute Resolution — CEDR) | [www.cedr.co.uk](http://www.cedr.co.uk) | | Великобритания | Лондонский международный арбитражный суд (London Court of International Arbitration) | <http://www.lcia.org/> | | Франция | Международный арбитраж при Международной ТПП | [www.iccwbo.org](http://www.iccwbo.org) | | Франция | Центр посредничества и арбитража (Centrede Mediation e d’Arbitrage) при ТПП Парижа | <http://www.mediationetarbitrage.com/> | | Италия | Центр альтернативного разрешения споров (ADR Center) (Рим) | [www.adrcenter.it](http://www.adrcenter.it) | | Австрия | Арбитражный центр Федеральной экономической палаты | нет | | Нидерланды | Центр альтернативного разрешения споров в области коммерции и промышленности (ADR Centerfor Commerceand Industry) (Гаага) | нет | | Дания | Датский центр разрешения конфликтов Danish Centrefor Conflict Resolution (Копенгаген) | [www.konfliktloesning.dk](http://www.konfliktloesning.dk) | | Швеция | Арбитражный институт Торговой палаты (Стокгольм) | [www.chamber.se](http://www.chamber.se) | | США | Институт разрешения споров (CPR Institute for Dispute Resolution) (Нью-Йорк) | [www.cpradr.org](http://www.cpradr.org) | | США | National Arbitrationand Mediation | [www.namadr.com](http://www.namadr.com) | | Швейцария | WIPO Arbitrationand Mediation Center Центр арбитража и посредничества Всемирной организации интеллектуальной собственности | [www.wipo.org](http://www.wipo.org) | | Сингапур | International Arbitration Centre Международный арбитражный центр | [www.siac.org.sg](http://www.siac.org.sg) | | Украина | Украинский центр медиации | [www.ukmediation.com.ua](http://www.ukmediation.com.ua) | |  |  |  | |  |  |  | |