

УДК 347.6 (094.4)

**НЕОБХОДИМОСТЬ ИНТЕГРИРОВАНИЯ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ
В СЕМЕЙНЫЕ СПОРЫ НА ПОРОГЕ СОВЕРШЕННОЛЕТИЯ СЕМЕЙНОГО
КОДЕКСА**

Т.И. Коба

НОУ ВПО «Московская академия экономики и права»

Статья посвящена проблеме защиты семейных прав в рамках процедуры медиации. Проанализирована перспектива развития процедуры медиации в России, а также необходимость ее закрепления в Семейном кодексе РФ.

Ключевые слова: посредничество, семейные отношения, посредник соглашения.

Процедура медиации использовалась с древних времен, а медиаторы назывались посредниками. Историки отмечают, что еще в Вавилоне применялась процедура медиации в торговле финикийцев. А в Древней Греции римским правом, начиная с кодекса Юстиниана, была предусмотрена практика использования посредников.

Медиация является очень старым инструментом международного права. Если заглянуть в глубь истории, то ее можно встретить там, где без принятия различий дальнейшее движение вперед было бы невозможно или обязательного к исполнению решения можно было бы скорее добиться переговорами, нежели через нормы или иерархический порядок.

В Российской Федерации принят Федеральный закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013 г.) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»¹.

Несмотря на такой короткий срок существования в 2011 г. было зафиксировано, что в 27 субъектах Российской Федерации были созданы организации (центры, некоммерческие партнерства, автономные некоммерческие организации, общественные организации и т.п.), осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации.

В двух регионах – Нижегородской области и Республике Марий Эл созданы постоянно действующие органы по внесудебному урегулированию споров с участием посредника (медиатора) (коллегии посредников (медиаторов) при торгово-промышленных палатах).

Медиация представляет собой самостоятельный способ урегулирования конфликтов с помощью организованной процедуры – медиации с участием сторон, а также посредника (медиатора), который содействует сторонам в обсуждении условий урегулирования правового спора и принятию взаимовыгодного решения.

¹ Федеральный закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Рос. газ. 168. .2010.

Для России вопрос использования посредников для решения конфликтов – это вопрос многовековой. Объективно медиация не является чем-то революционно новым для России. При ТПП уже не один год действует так называемый медиатор, который при возникновении конфликта способствует его разрешению деликатным и наиболее эффективным для сторон методом с помощью переговоров.

Переговоры обычно исследуются в двух аспектах: как самостоятельное средство урегулирования споров и как неотъемлемый элемент любой альтернативной внесудебной процедуры. Отличие состоит в том, что в первом случае переговоры ведутся непосредственно сторонами (их представителями), во втором – обязательно с участием третьего независимого лица, именуемого арбитром (посредником)².

В России для института семейного права, как и для других правовых институтов, основным способом защиты прав является судебное разбирательство. В отличие от других правовых институтов институт семейного права наиболее нуждается в другом подходе к разрешению семейных конфликтов. Применение процедуры медиации для семейных правоотношений будет шагом к прогрессу в области урегулирования конфликтов.

При медиации стороны сами лишь при добровольном согласии приходят к решению, которое полностью отвечает их интересам. В отличие от суда, который выносит решение обязательное для исполнения, здесь стороны находят компромисс. И еще не маловажный момент: юрисдикционные формы защиты – дорогое «удовольствие», куда входит и госпошлина, и расходы на представителя, и, если это необходимо, проведение экспертизы, оплата услуг переводчика и т.д. Также судебное разбирательство, если судить по практике разрешения споров, занимает не меньше 3 месяцев, так как это строго прописанная форма, которая предполагает рамки по соблюдению процессуальных требований. Медиация позволяет снизить конфликтность при рассмотрении спора, что немаловажно для семейных правоотношений, а в суде это в принципе невозможно. Также судебный порядок носит публичный характер, тогда как медиация очень конфиденциальная процедура.

Практика применения процедуры медиации показывает, что пока для нас это совершенно что-то новое и пока у нас, прежде чем обратиться в медиатора в отношениях все настолько накалено, что медиатору сложно, и он невольно становится психологом. Если речь идет о супругах, то в случае нахождения отношений на стадии когда непосредственное общение нежелательно, оно может происходить через медиатора, который проводит поочередные встречи. Хотя маловероятно, что при такой ситуации они вообще прибегнут к помощи медиатора, если это не закрепить законодательно.

Необходимо предпринять попытки и создать такие условия, при которых семейная медиация будет иметь место там, где конструктивный диалог еще возможен. Потому как иначе даже медиатор не сможет привести стороны к обоюдному решению. Важной задачей медиатора является сдерживание негативных эмоций за теми рамками, где они не могут стать преобладающим фактором и оказать негативное влияние на сбалансированное разрешение конфликта.

² Петоченко Т.М. Перспективы расширения применения примирительных процедур при разрешении трудовых споров в Республике Беларусь // Право в современном белорусском обществе: Сб. науч. тр. Вып. 6. 2011. С..2

В законодательствах различных стран по-разному называется причина для расторжения брака. Так, в Польше полный и постоянный разлад и невозможность дальнейшей совместной жизни, в Италии - невозможность дальнейшего существования, духовного и материального единства между супругами, в Германии брак, может быть расторгнут судом, если он фактически распался, т.е. супруги не ведут совместную жизнь и нельзя ожидать ее возобновления, и т.д. Вместе с тем, обращаясь в суд с иском о расторжении брака, всегда следует помнить, что какими бы ни были причины развода, он неизменно повлечёт за собой психологическую травму для обоих супругов, а особенно для их общих детей. Ведь постоянные споры, суды, алименты на ребенка и другие немало приятные моменты не могут пройти бесследно для нервной системы. И если взрослые люди приходят в себя довольно быстро, то дети наиболее сильно страдают в психическом плане, получив глубокую психологическую травму, они не всегда могут по истечении долгого времени от неё излечиться.

С точки зрения активного интегрирования медиации в семейные споры, полагаю не совсем правильным предоставлять суду полномочия по направлению участников правового спора к профессиональному медиатору, наиболее результативным будет закрепление в ст. 8 СК РФ положения о том, что семейные споры рассматриваются лишь с помощью процедуры медиации, а в случаях, предусмотренных Семейным кодексом РФ, при участии государственных органов и органов опеки и попечительства. Если такое закрепление произойдет, то стороны будут вынуждены искать компромисс и вести конструктивный диалог, что в будущем, несомненно, благотворно скажется на семье как ячейке общества.

Современные тенденции по развитию нашего общества в целом несомненно, сказываются и на возникновении необходимости улучшить ситуацию по урегулированию семейных конфликтов вне судебного заседания.

Широкое применение медиации является не только показателем высокой культуры, но также способом формирования культурной среды, в которой она получает наибольшее развитие. В будущем медиация будет неотъемлемой частью демократического гражданского общества.

Но всегда необходимо помнить, что еще Г.В.Ф. Гегель призывал стороны обратиться к «суду совести», который бы «в вынесенном им решении по данному отдельному случаю не придерживался формальности судопроизводства и особенно объективных доказательств, удовлетворяющих требованиям закона, а основывался на интересе, присутствующем в отдельном случае... не руководствуясь необходимостью вынести всеобщее законное решение», поскольку «такие формальности могут быть обращены им во вред и даже превращены в неправовое орудие»³.

Несомненно, что медиация – наиболее подходящий способ решения семейных споров, так как это совсем иной уровень правовой культуры. Как известно, отношения между супругами и членами семьи не всегда строятся на взаимопонимании, а разногласия, к сожалению, устраняются не всегда путем достижения консенсуса, потому как большинство из нас далеки от знаний психологии и права. Если речь идет о супругах, то недостижение согласованности провоцирует супругов на разрыв

³ Гегель Г.В.Ф. Философия права. М., 1990. С. 258–259.

отношений, а возникновение конфликтной ситуации между бывшими супругами чревато посещением различных судебных инстанций в период длительного времени.

Несомненно, что расширение сферы применения процедуры медиации, и не только при решении споров, возникающих из семейных правоотношений, создаст дополнительные гарантии обеспечения защиты конституционных прав.

Медиация просто необходима, поскольку в условиях глобализации, способствующей росту существующих и появлению новых правоотношений, требуются новые неординарные подходы к разрешению возникших споров и конфликтов. Это отражается на всех уровнях общественного устройства, а тем более в семье.

Однако, анализируя перспективы применения медиации при возникновении семейных споров и учитывая менталитет граждан РФ, можно сделать вывод: если на законодательном уровне не закрепить положение о том, что **защита семейных прав** осуществляется с помощью процедуры медиации, она не получит развития в урегулировании споров, вытекающих из семейных правоотношений. Если дело дойдет до суда, к медиатору уже никто не обратится.

Список литературы

1. Федеральный закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Рос. газ. 168. .2010.
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 02.11.2013) // Рос. Газ., № 137, 27.07.2002.
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ
4. (ред. от 28.12.2013) // Рос. газ., № 256, 31.12.2001.
- 5.
6. Петоченко Т.М. Перспективы расширения применения примирительных процедур при разрешении трудовых споров в Республике Беларусь // Право в современном белорусском обществе: Сб. науч. тр. Вып. 6. 2011. С.2
7. Гегель Г.В.Ф. Философия права. М., 1990. С.258-259

THE NECESSITY OF INTEGRATION OF MEDIATION IN FAMILY DISPUTES ON THE THE THRESHOLD OF MAGORITY OF THE FAMILY CODE

T.I. Koba

Moscow Academy of Economics and law

The article deals with the protection of family rights in the procedure less Diaz. Analyze the prospects of development of the mediation procedure in Russia, as well as the need to secure it in the Family Code of the Russian Federation.

Keywords: *mediation, family relationship, the mediator of the agreement.*

Об авторе:

КОБА Тамара Игоревна – заведующая очной формой обучения юридического института НОУ ВПО «Московская академия экономики и права» (117105, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 23), e-mail: nashsovet@mail.ru