

Фрагмент лекции из сборника Шамликашвили Ц.А. Медиация — современный метод внесудебного разрешения споров / Ц.А. Шамликашвили. — М.: Издательство ООО «Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования», 2017. — 77 с

Сфера применения медиации

В соответствии со ст.1 Закона о медиации, процедура медиации применима к спорам, возникающим из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, спорам, возникающим из трудовых и семейных правоотношений. Медиация может быть использована при условии, что указанные выше споры не затрагивают и не могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в медиации, и публичные интересы. Поэтому медиация, следуя действующему Закону, не применяется к коллективным трудовым спорам, а также публично-правовым спорам (ч. 5 ст.1. Закона о медиации). Это означает, что на данный момент развития медиации в России законодатель установил определенные ограничения на применение процедуры медиации, связанные с особой сложностью некоторых категорий дел, необходимостью достижения соответствующего уровня развития правовой культуры в стране. Кроме того, для внедрения медиативной практики, при урегулировании административных споров или в сферу уголовного права необходимо внести комплексные изменения в действующее законодательство.

Использование медиации в коллективных трудовых спорах на данный момент также ограничено тем, что Трудовым кодексом РФ предусмотрены специальные, особые примирительные процедуры, и, следовательно, интеграция медиации потребует изменений в трудовом законодательстве.

Национальной стратегией действий в интересах детей на 2012-2017 годы также предусмотрено развитие сети служб медиации в школах в целях развития восстановительного правосудия, что свидетельствует о постепенном расширении сферы применения медиации. Концепция развития до 2017 года сети служб медиации в целях реализации восстановительного правосудия в отношении детей, в том числе совершивших общественно опасные деяния, но не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность в Российской Федерации, и план ее реализации предполагают системную интеграцию восстановительного подхода и создание правовой основы для восстановительного правосудия, что несомненно может стать шагом к совершенствованию уголовного права в целом части системного развития восстановительного правосудия.

А в каких областях сегодня уже применяется медиация в мире, и где она проявляет себя наиболее эффективно? Вот лишь краткий перечень этих областей:

- в экономической и трудовой сфере, при конфликтах как внутри производственной компании, так и между отдельными предприятиями (межкорпоративные, внутрикорпоративные конфликты);

- в семейной сфере, прежде всего в случаях ссор между родственниками, супругами и расторжения брака, а также при разделе наследства;

- в области трансграничных споров, включая семейные споры и вопросы, связанные с защитой прав детей;

- в школе (в образовательной среде);

- между соседями;

- в учреждениях, включая: государственные (в этой сфере медиация пока применяется относительно редко); неправительственные организации; общественные организации; научные институты; религиозные;

- в общественно-правовой сфере (главным образом, при урегулировании конфликтов, связанных с вопросами охраны окружающей среды);

- при оценке возможных последствий использования техники;

- в политической сфере, например, между этническими группами, между государствами (это давний институт международного права, известный под названием «предложение добрых услуг»);

- при выработке соглашений между виновником и пострадавшим как механизм восстановительного правосудия, в рамках уголовного права (особенно в делах с участием несовершеннолетних);

- в межкультурных и межобщинных конфликтах (медиация хорошо зарекомендовала себя как в первом, так и во втором случае, когда речь идет о community mediation), этномедиация.

Все большее применение находит медиация при разрешении конфликтов, возникающих в экономической и трудовой сферах, а также в области управления. Здесь в центре внимания находятся следующие виды споров:

- конфликты, возникающие в процессе создания, преобразования или раздела компаний, а именно: товариществ, обществ с ограниченной ответственностью или зависимых от частных лиц акционерных компаний, включая объединения представителей свободных профессий (например, адвокатов, врачей или объединения самостоятельно практикующих врачей, использующих общую материальную базу, оборудование);

- конфликты между компаниями и их управляющими, а также вообще между лицами, занимающими на предприятии ведущие должности;

- споры между наследниками, совокупно владеющими наследством, при составлении завещаний предпринимателями, что обычно происходит в случае продолжения предприятием своей деятельности после смены владельца (наследование предприятия).

Медиация внутри предприятия (используется, прежде всего, в тех случаях, когда переговоры могут проводиться на паритетных условиях):

- при конфликтах между отделами одного предприятия (например, между производственным отделом и отделом сбыта);

- при конфликтах между сотрудниками предприятия, включая ситуации противостояния («все против одного») и случаи, связанные с сексуальными домогательствами;

- при конфликтах в команде;

- при межкультурных конфликтах внутри предприятий (таковые могут происходить не только тогда, когда сотрудники принадлежат к разным культурам, но и тогда, когда внутри предприятия или концерна в разных его отделах сформировались различные обычаи, традиции или стандарты корпоративной культуры), при слияниях и т.д.

Медиативное вмешательство в области управления зачастую требуется в тех случаях, когда гражданские инициативы препятствуют принятию государственных решений или же значительно задерживают их реализацию.

В менеджменте все большую роль играет кооперативное управление как форма управления, основанная на консенсусе, которая пришла на смену классическому директивному управлению.

В сфере государственного управления медиация в первую очередь применяется при конфликтах, связанных с воздействием на окружающую среду. Так, например, к медиации прибегают в следующих случаях:

- при поиске и согласовании места для размещения больших объектов (мусоросжигательных заводов, аэродромов, железнодорожных путей и т. д.);

- на стадиях планирования и проектирования, допуска объектов к эксплуатации и санации;

- при проведении проектных переговоров между заинтересованными органами власти, фирмами и общественностью при так называемых необходимых непопулярных управленческих действиях (например, при строительстве железной дороги);

- при оценке возможных последствий использования новейшей техники и технологий (например, при обсуждении вопроса о том, допустимо ли клонирование человека);

- при конфликтах в области долгосрочного планирования и развития в различных отраслях, а также при региональном планировании. От использования медиации как инструмента разрешения спора следует воздержаться, если участники занимают ниже- или вышестоящее положение по отношению друг к другу, а значит, не могут рассматриваться как равноправные стороны. В таких случаях либо используется peermediation (когда это возможно), либо применяется медиативный подход, что является наиболее эффективным.

Медиативный подход разработан научно-методическим центром медиации и права специально для тех случаев, когда использование процедуры медиации нецелесообразно или не представляется возможным. Медиативный подход используется как способ разрешения разногласий и

предупреждения конфликтов в повседневной, в том числе профессиональной, деятельности (прежде всего это касается представителей социально ориентированных, помогающих профессий).

Одним из перспективных направлений применения медиации и ее производных, таких как медиативный подход, является превентивная практика. Как видим, спектр применения медиации огромен. И, что очень важно, во всех этих областях медиация позволяет получить куда более быстрые результаты, нежели другие методы разрешения споров. В сущности, для подготовки процедуры медиации достаточно нескольких дней, а иногда даже часов, а достижение договоренностей очень часто происходит в течение одного дня, или нескольких сессий.