

МРНТИ 15.81.57

З.А.КАЙДАРОВА¹, С.М.ИМАНБАЕВ¹

¹ Университет «Туран-Астана» (Нур-Султан, Казахстан) kaidarova_zarya@mail.ru;
esirgep57@mail.ru; <https://doi.org/10.51889/2020-1.2077-6861.17>

МЕДИАЦИЯ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ПСИХОЛОГО-ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ

Аннотация

В данной статье рассмотрены проблемы и перспективы развития института медиации в Республике Казахстан, а также его психолого-правовое обеспечение. Проанализированы характерные особенности медиации, ее принципы, процедура проведения и статус медиатора. Обозначены преимущества медиации над судебным разбирательством. Выявлена и обоснована основная проблема развития медиации - отсутствие комплексного и системного подхода, как в законодательном регулировании данной процедуры, так и в практической деятельности государственных органов и гражданского общества. Одним из важных шагов в совершенствовании правовой системы должно стать развитие одного из элементов восстановительного правосудия – медиации. На основе проведенного исследования автором предлагается внедрение внесудебного урегулирования правонарушений, обусловленное гуманизацией уголовной политики и необходимостью оптимизации процессуальных процедур.

Ключевые слова: конфликт, медиация, этапы медиации, психолого-педагогические особенности, факторы эффективности медиации.

Введение. Термин «медиация» в переводе с латинского языка означает посредничать. Медиация - это сравнительно новая форма альтернативного разрешения споров при содействии третьей, нейтральной и не заинтересованной стороны. При этом медиация в корне отличается ото всех остальных методов разрешения споров – как традиционных, так и альтернативных. В качестве третьей стороны выступает медиатор, т.е. независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации на профессиональной и непрофессиональной основе в соответствии с требованиями Закона РК «О медиации» (далее - Закон) [1].

Согласно данному закону целями медиации являются достижение варианта разрешения спора, устраивающего обе стороны конфликта, а также снижение уровня конфликтности сторон.

Основная часть. Концепция медиации в

Казахстане была утверждена Президентом Республики Казахстан Нурсултаном Назарбаевым. Выступая на V съезде Союза Судей Республики Казахстан, Президент обозначил, что необходимо провести работу, направленную на сокращение числа споров, подлежащих рассмотрению в судебном порядке, и отметил важность внедрения альтернативных способов разрешения споров, в том числе примирительных процедур и медиации [2].

Широкому внедрению медиации в уголовном процессе в Казахстане способствовали Рекомендации, Декларации и Резолюции ООН и Совета Европы.

28 января 2011 года в Республике Казахстан принят закон «О медиации», который вступил в законную силу 05 августа 2011 года. Он создал правовую основу для развития и применения медиации как инструмента урегулирования споров и конфликтов в Казахстане.

Кто такой медиатор? Важно понимать, что медиатор не заменяет судью. В обязанности медиатора входит решение конфликта менее затратным и альтернативным способом конфликтов для физических и юридических лиц. Другими словами, медиатор - это профессиональный посредник, который не относится к судебной системе и не является помощником судьи. К медиатору на урегулирование конфликта обращаются непосредственно граждане, между которыми возник конфликт. И медиатор в свою очередь помогает сторонам найти решение в ходе обсуждения их конфликта. Медиатором может быть гражданин, не заинтересованный в конфликте, который может урегулировать спор между сторонами на профессиональной и непрофессиональной основе в соответствии с требованиями Закона. Услуги медиатора проводятся на платной основе, а оплата работы медиатора оговаривается по соглашению сторон.

К миссии медиатора относится организация процесса переговоров, где он разъясняет цели, права и обязанности сторон, а также заслушивает каждую сторону [3]. При этом встречи сторон могут быть как совместные, так и индивидуальные с каждой стороной. Затем медиатор исследует ситуацию путем вопросов, а не убеждений, но он не вправе давать советы или передавать информацию другой стороне. Также медиатор контролирует процесс медиации, помогает сторонам найти альтернативный вариант разрешения конфликта и анализирует предлагаемые варианты решений на реальность воплощения.

Медиация может применяться в спорах по гражданским, трудовым, семейным и иным правоотношениям, а также по уголовным делам небольшой и средней тяжести [4]. Необходимо отметить, что процесс медиации проводится на добровольной основе с соблюдением принципов равноправия сторон конфликта, независимости и беспристрастности

медиатора, недопустимости вмешательства иных лиц в процедуру медиации, а также полной конфиденциальности.

1. Добровольность участия сторон подразумевает, что стороны участвуют во встрече добровольно, их принуждение к участию в какой-либо форме недопустимо. Стороны вправе отказаться от участия в медиации, как до ее начала, так и в ходе самой медиации.

2. Информированность сторон - медиатор обязан предоставить сторонам всю необходимую информацию о сути медиации, ее процессе и возможных последствиях.

3. Нейтральность медиатора означает, что медиатор в равной степени поддерживает стороны и их стремление в разрешении конфликта. Если медиатор чувствует, что не может сохранять нейтральность, он должен передать дело другому медиатору или прекратить медиацию.

4. Под конфиденциальностью процесса медиации понимают, что медиация носит конфиденциальный характер. Медиатор и служба примирения обеспечивают конфиденциальность медиации и защиту от разглашения документов, касающихся процесса медиации. Исключение составляет информация, связанная с возможной угрозой жизни либо с возможностью совершения преступления; при выявлении этой информации медиатор ставит участников в известность, что данная информация будет разглашена.

5. Ответственность сторон и медиатора означает, что медиатор отвечает за безопасность участников на встрече, а также за соблюдение принципов и стандартов. Ответственность за результат медиации несут стороны конфликта, участвующие в медиации. Медиатор не может советовать сторонам принять то или иное решение по существу конфликта. Заглаживание вреда обидчиком. В ситуации, где есть обидчик и жертва, ответственность обидчика состоит в заглаживании вреда, причиненного жертве [5].

Одним из основных требований к медиатору является сохранение нейтралитета и беспристрастности относительно обсуждаемого вопроса, участников его поднимающих и исход посредничества [6]. Их соблюдение сигнализирует конфликтующим сторонам о заинтересованности медиатора в том, чтобы участники сами выработали свое собственное решение проблемы. Нейтральность проявляется во всем: медиатор сидит на равном расстоянии от конфликтующих сторон, предоставляет им равное время для высказываний в течение медиативной сессии, уделяет равное внимание их пожеланиям относительно организации процесса посредничества и т.д. Беспристрастность предполагает одинаково позитивное эмоциональное реагирование на реплики, мнения, суждения, предложения, высказываемые участниками конфликта. Именно проявление нейтралитета и беспристрастности является самым важным и часто самым сложным для человека, выполняющего посреднические функции.

Так как попытки привлечь в спор третье лицо, чтобы достичь приемлемого разрешения спора, не новы, многие из нас в силу своих должностных или профессиональных обязанностей периодически вынуждены брать на себя функции урегулирования конфликтов между другими людьми. В этом случае посредник (третье, незадействованное в конфликте, лицо) выступает в роли третейского судьи: выслушивает стороны, собирает необходимую информацию, а затем либо признает правоту одной из сторон, либо принимает третье решение. Подобная стратегия редко приводит к успеху по некоторым причинам [7]. Во-первых, чем в большей степени конфликтная ситуация затрагивает личные взаимоотношения сторон во всей их неизбежной закрытости для окружающих, тем труднее установить истину, тем сомнительнее возможность решения в пользу одной из сторон. Во-

вторых, поскольку каждый из участников конфликта убежден в своей правоте, такое решение не может быть принято без ущерба для отношений самого посредника по крайней мере с одной из сторон. В-третьих, многие посредники не могут избавиться от ощущения вины, если принятое ими когда-то решение оказалось (или кажется теперь) неверным. И, наконец, в-четвертых, арбитраж закрепляет негативный опыт взаимодействия между участниками конфликта: они не справились с проблемой сами и вынуждены были обратиться за помощью к третьему лицу, которое и решило их проблему [8].

В законе «О медиации» четко оговорены споры, когда медиация не проводится:

- если такие споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, и лиц, признанных судом недееспособными либо ограниченно дееспособными.

- процедура медиации не применяется по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.

- процедура медиации в Казахстане не применяется к спорам (конфликтам), возникающим из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, когда одной из сторон является государственный орган (п.п. 2,3,4 ст. 1 Закона) [1].

Медиация как часть практической конфликтологии возникла во второй половине XX века в США, Великобритании и Австралии. Известно, что в казахском обществе процедура медиации существовала еще издревле. Испокон веков существовала традиция разрешать конфликты с помощью уважаемых аксакалов и биев [9]. Все вопросы, связанные с совершением любых видов правонарушений, рассматривались с позиции реального примирения. Суд биев

был востребован у всех слоев населения, проживающих на территории Казахстана. Современные медиаторы предлагают возродить ее в новом свете и в рамках закона [10].

На сегодняшний день международная статистика показала, что более 30% всех споров проходят через процедуру медиации, в том числе в 85% из них конфликты закончились достижением соглашения между противоборствующими сторонами.

В настоящее время медиация становится все более широко известным и распространенным методом посредничества в конфликтах [11]. К началу 2018 года в Казахстане процессом медиации было разрешено 24147 споров. В том числе, межкорпоративные и внутрикорпоративные споры, споры в банковской и страховой сфере, семейные споры, споры, связанные с авторским правом и интеллектуальной собственностью и т.д. [12]. Ежегодно все больше людей прибегают к помощи медиатора, и это не удивительно, ведь медиаторы помогают людям услышать друг друга и найти определенное решение по спорным юридическим вопросам.

Другое ее достоинство – в существенно низком уровне расходов, нежели при судебном разбирательстве, а также в экономии времени. Суд же предполагает длительное решение вопроса, которое может затянуться на месяцы. Неоднократно назначаются судебные заседания, на которые, представители одной из сторон могут и не явиться, тем самым усугубляя положение. И тут выходят на первый план следующие особенности медиации – добровольность сторон и неформальность ускоренной процедуры. На решение спора медиатору дается всего 30 дней. По определенным причинам этот срок может быть и продлен, но не может превышать 60 дней (п.9 ст.20 Закона). Так по данным зарубежной статистики, с помощью медиации 8% экономических споров разрешаются в течение дня [13].

В суде стороны действуют друг против друга, а при медиации – сотрудничают. Судья назначается, а медиатора выбирают. Судья принимает решение в строгом соответствии с законом, а медиатор – с учетом интересов сторон, но в рамках закона [14].

Заключение. Необходимость внесудебного урегулирования правонарушений обусловлена как гуманизацией уголовной политики, так и необходимостью оптимизации процессуальных процедур. При активном обращении к медиации как граждан, так и юридических лиц можно существенно снизить нагрузку на судебную систему, тем самым повышая качество решения наиболее крупных дел.

Одним из важных шагов в совершенствовании правовой системы должно стать развитие одного из элементов восстановительного правосудия – медиации. В Послании Президента РК, Лидера нации Н.А.Назарбаева «Стратегия «Казахстан – 2050»: новый политический курс состоявшегося государства» были определены основные приоритеты развития, в том числе и развитие институтов внесудебного урегулирования споров. Выявление проблем в применении медиации и выработка решений по их устранению будет способствовать эффективности этой процедуры [15]. Здесь же хотелось отметить о возможности применения медиации в отношении лиц, совершивших тяжкие преступления, если это не связано с совершением преступлений террористического и экстремистского характера, преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, пыток, коррупционного преступления, а также преступления, совершенного в составе преступной группы.

В целом, основной проблемой развития медиации является отсутствие комплексного и системного подхода, как в законодательном регулировании данной процедуры, хотя закон о медиации уже

имеется, так и в практической деятельности обществом как полезный и довольно государственных органов и гражданского привычный способ разрешения споров, общества. Мы надеемся, что в скором возникающих из правоотношений. будущем медиация будет восприниматься

Список использованных источников

1. О медиации: Закон Республики Казахстан. – 28.01.2011. - № 401-IV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.10.2015) [Электронный ресурс]: URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30927376 (дата обращения: 21.12.2019).
2. V съезд Союза Судей Республики Казахстан [Электронный ресурс]: URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30964756.
3. Романовская С. За медиацией – будущее! // BR – Безупречный обзор. – 2014. – № 12. - С.58.
4. Научная статья в электронном журнале DixiNews: Медиация в Казахстане: все, что нужно знать о процессе. – 17.09.2018 [Электронный ресурс]: URL: <https://dixiNews.kz/articles/zhizn/35640/>.
5. О процедурах медиации в Республике Казахстан: Комментарий к Закону Республики Казахстан «О медиации». – 28.01.2011. - № 401-IV ЗПК [Электронный ресурс]: URL: https://tengrinews.kz/zakon/verhovnyiy_sud_respubliki_kazahstan/mediatsiya/id-T1100000401/.
6. Медиация - искусство разрешать конфликты. Знакомство с теорией, методом и профессиональными технологиями / Сост.: Г.Мета, Г.Похмелкина / Пер. с нем. Г.Похмелкиной. – М.: Издательство Verte, 2004. – 320 с.
7. Анита фон Хертель. Профессиональное разрешение конфликтов: Медиативная компетенция в Вашей жизни. - СПб: Издательство Вернера Регена, 2007. - С.272.
8. Шамликашвили Цисана. Медиация как метод внесудебного разрешения споров. -М.: Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования, 2006. - 86 с.
9. Жолбасқан Т. Аксакал – символ мудрости / Актюбинский вестник. - 14.11.2016. –[Электронный ресурс]: URL: <https://avestnik.kz/aksakal-simvol-mudrosti/>.
10. Практика медиации: актуальные вопросы, эффективные методики: Диалоговая площадка. - Ассамблея народа Казахстана города Нур-Султана при акимате столицы. - Нур-Султан. – 08.11.2019 – [Электронный ресурс]: URL: https://www.inform.kz/ru/dialogovaya-ploschadka-po-aktual-nym-voprosam-mediatsii-proshla-v-stolice_a3583473.
11. О проекте Закона «О медиации»: Комментарий к проекту [Электронный ресурс]: URL: https://tengrinews.kz/zakon/verhovnyiy_sud_respubliki_kazahstan/mediatsiya/id-T1000001108/.
12. Почему Жакип Асанов считает, что в Казахстане плохо работает Закон «О медиации»? / DixiNews.kz: Сетевое издание. - 11.10.2018 [Электронный ресурс]: URL: <https://dixiNews.kz/articles/zhizn/35646/>.
13. Boulle L., Nesic M. Mediation: principles, process, practice. London, Dublin, Edinburgh: Butterworths, 2001. P.9-13. [Электронный ресурс]: URL: <https://trove.nla.gov.au/work/3812718?q&versionId=46629808>.
14. Лисицын В.В. Медиация - универсальный способ урегулирования коммерческих споров в России. Научный очерк: история и современность. - М.: МАКС пресс, 2009. - 134 с.
15. Стратегия «Казахстан-2050»: Новый политический курс состоявшегося государства: Послание Президента Республики Казахстан - Лидера Нации Н.А.Назарбаева Народу Казахстана. – Астана. – 14.12.2012 [Электронный ресурс]: URL: http://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazahstan/participation_in_events/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-lidera-nacii-nursultana-nazarbaeva-narodu-kazahstana-strategiya-kazahstan-2050-novyi-politicheskii-

References

1. О медиации: Закон Республики Казахстан. – 28.01.2011. - № 401-IV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.10.2015) [Электронный ресурс]: URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30927376 (дата обращения: 21.12.2019).

2. V s»ezd Soyuzu Sudej Respubliki Kazahstan [Elektronnyj resurs]: URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30964756.
3. Romanovskaya S. Za mediaciej – budushchee! // BR – Bezuprechnyj obzor. – 2014. - № 12. - S.58.
4. Nauchnaya stat'ya v elektronnom zhurnale Dixinews: Mediacya v Kazahstane: vse, chto nuzhno znat' o processe. – 17.09.2018 [Elektronnyj resurs]: URL: <https://dixinews.kz/articles/zhizn/35640/>.
5. O procedurah mediacii v Respublike Kazahstan: Kommentarij k Zakonu Respubliki Kazahstan «O mediacii». – 28.01.2011. - № 401-IV ZRK [Elektronnyj resurs]: URL: https://tengrinews.kz/zakon/verhovnyiy_sud_respubliki_kazahstan/mediatsiya/id-T1100000401/.
6. Mediacya - iskusstvo razreshat' konflikty. Znakomstvo s teoriej, metodom i professional'nymi tekhnologiyami / Sost.: G.Meta, G.Pohmelkina / Per. s nem. G.Pohmelkinoy. - M.: Izdatel'stvo Verte, 2004. - 320 s.
7. Anita fon Hertel'. Professional'noe razreshenie konfliktov: Mediativnaya kompetenciya v Vashej zhizni. - SPb: Izdatel'stvo Vernera Regena, 2007. - S.272.
8. Shamlikashvili Cisana. Mediacya kak metod vnesudebnogo razresheniya sporov. -M.: Mezhhregional'nyj centr upravlencheskogo i politicheskogo konsul'tirovaniya, 2006. - 86 s.
9. Zholbaskan T. Aksakal – simvol mudrosti / Aktyubinskij vestnik. - 14.11.2016. –[Elektronnyj resurs]: URL: <https://avestnik.kz/aksakal-simvol-mudrosti/>.
10. Praktika mediacii: aktual'nye voprosy, effektivnye metodiki: Dialogovaya ploshchadka. - Assambleya naroda Kazahstana goroda Nur-Sultana pri akimate stolicy. - Nur-Sultan. – 08.11.2019 – [Elektronnyj resurs]: URL: https://www.inform.kz/ru/dialogovaya-ploshchadka-po-aktual-nym-voprosam-mediatsii-proshla-v-stolice_a3583473.
11. O proekte Zakona «O mediacii»: Kommentarij k proektu [Elektronnyj resurs]: URL: https://tengrinews.kz/zakon/verhovnyiy_sud_respubliki_kazahstan/mediatsiya/id-T1000001108/.
12. Pochemu Zhakip Asanov schitaet, chto v Kazahstane ploho rabotaet Zakon «O mediacii»? / Dixinews.kz: Setevoe izdanie. - 11.10.2018 [Elektronnyj resurs]: URL: <https://dixinews.kz/articles/zhizn/35646/>.
13. Boulle L., Nescic M. Mediation: principles, process, practice. London, Dublin, Edinburgh: Butterworths, 2001. R.9-13. [Elektronnyj resurs]: URL: <https://trove.nla.gov.au/work/3812718?q&versionId=46629808>.
14. Lisicyн V.V. Mediacya - universal'nyj sposob uregulirovaniya kommercheskih sporov v Rossii. Nauchnyj ocherk: istoriya i sovremennost'. - M.: MAKS press, 2009. - 134 s.
15. Strategiya «Kazahstan-2050»: Novyj politicheskij kurs sostoyavshegosya gosudarstva: Poslanie Prezidenta Respubliki Kazahstan - Lidera Nacii N.A.Nazarbaeva Narodu Kazahstana. – Astana. – 14.12.2012 [Elektronnyj resurs]: URL: http://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazahstan/participation_in_events/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-lidera-nacii-nursultana-nazarbaeva-narodu-kazahstana-strategiya-kazahstan-2050-novyj-politicheskij-

Қазақстан Республикасындағы медиация: психологиялық және құқықтық қолдау

З.А. Кайдарова¹, С.М.Иманбаев¹

¹«Тұран-Астана» университеті
(Нұр-Сұлтан, Қазақстан)

Аннотация

Бұл мақалада Қазақстан Республикасындағы медиация институтының проблемалары мен даму перспективалары, сондай-ақ оның психологиялық және заңдық қолдауы қарастырылады. Медиацияның сипаттамалық белгілері, оның принциптері, медиатордың тәртібі мен мәртебесі талданады. Сот ісін жүргізуде медиацияның артықшылығы айтылған. Медиацияны дамытудың негізгі проблемасы анықталған және негізделген - бұл процедураны заңнамалық реттеуде де, мемлекеттік органдар мен азаматтық қоғамның практикалық қызметінде де интеграцияланған және жүйелі көзқарастың болмауы. Құқықтық жүйені

жетілдірудегі маңызды қадамдардың бірі қалпына келтіруші сот төрелігінің элементтерінің бірі - медиацияны дамыту болуы керек. Зерттеудің негізінде автор қылмыстық саясатты ізгілендіруге және процедуралық процедураларды оңтайландыру қажеттілігіне байланысты құқық бұзушылықтарды соттан тыс реттеуді енгізуді ұсынады.

Түйін сөздер: жанжал, медиация, медиацияның кезеңдері, психологиялық-педагогикалық ерекшеліктері, медиация тиімділігінің факторлары.

Mediation in the Republic of Kazakhstan: psychological and legal support

Z.Kaydarova¹, S.Imanbaev¹

¹«Turan-Astana» University

(Nur-Sultan, Kazakhstan)

Annotation

This article discusses the problems and prospects of the development of the mediation institution in the Republic of Kazakhstan, as well as its psychological and legal support. The characteristic features of mediation, its principles, the procedure and status of the mediator are analyzed. The benefits of mediation over litigation are highlighted. The main problem of the development of mediation is identified and justified - the lack of an integrated and systematic approach, both in the legislative regulation of these procedures and in the practical activities of state bodies and public society. One of the important steps in improving the legal system should be the development of one of the elements of restorative justice - mediation. Based on the research, the author proposed the introduction of out-of-court settlement of offenses, due to the humanization of criminal policy and the need for procedural procedures.

Keywords: conflict, mediation, stages of mediation, psychological and pedagogical features, factors of mediation efficiency.