

О медиации как способе защиты прав несовершеннолетних  
(по материалам аппарата Уполномоченного по правам ребёнка в Свердловской области)

Социальная и правовая трактовка медиации

В современном мире система, сформированная из физических и юридических лиц, профессионально и непрофессионально занимающихся процедурами медиации, может рассматриваться в качестве нового для Российской Федерации социально-правового института. Как социальный институт, медиация – это вспомогательная для правосудия отрасль, которая позволяет разгрузить суды от большого количества гражданских дел. При этом сам медиатор – это третья сторона, участвующая в процессе медиации, т.е. независимый и нейтральный по отношению к спорящим сторонам посредник. Своими действиями медиатор обеспечивает восстановление способности договариваться у участников спора или конфликта; структурирует конфликт и организует переговорную ситуацию; отлаживает процесс переговоров и обеспечивает фиксацию договоренностей и гарантий выполнения этих договоренностей; управляет конфликтно-тематической, меж- и внутриличностной динамикой переговоров. Функции медиатора, как третьей стороны, могут состоять просто в восстановлении нарушенных коммуникаций (взаимосвязи) конфликтующих сторон, в обеспечении проведения медиации как процедуры, в контроле над соблюдением правил проведения процедуры медиации, ином содействии уменьшению напряженности или прекращению конфликта между сторонами. Медиатор не наделен правом и полномочиями принятия решения по спору, а лишь содействует сторонам в поиске решения, основанного на договоренностях. Правовая трактовка института медиации устанавливается Федеральным законом от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», где говорится: медиация – это альтернативная процедура урегулирования споров с участием в качестве посредника независимого лица. Сам медиатор является независимым физическим лицом привлекаемым сторонами спора в качестве посредника и действующим как на непрофессиональной, так и профессиональной основе. Причём, в соответствии с действующим законодательством медиатор, действующий на профессиональной основе, должен иметь соответствующую подготовку, а его деятельность должна быть сертифицирована. Для реализации процедуры медиации могут создаваться организации, осуществляющие деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, с образованием юридического лица. Деятельность по проведению процедуры медиации осуществляется, как на платной, так и на бесплатной основе, при этом деятельность организаций, реализующих медиативные функции, ведется на платной основе. Законом регулируется ограниченный круг отношений, связанных с применением процедуры медиации. Это споры, возникающие из гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также споры, возникающие из трудовых правоотношений и семейных правоотношений. Гражданско-процессуальный кодекс в ст.150 определяет порядок и условия применения медиации в рамках судебного разбирательства. В частности, при подготовке дела к судебному разбирательству судья принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения, в том числе по результатам проведения в порядке, установленном федеральным законом, процедуры медиации, которую стороны вправе проводить на любой стадии судебного разбирательства, и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий.

Восстановительная, социально-педагогическая трактовка медиации

Распоряжение от 30 июля 2014 г. № 1430-р «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» определило особенности медиативного подхода к «детской среде». При этом разрешение споров и конфликтов осуществляется без проведения медиации как полноценной процедуры, определенной вышеуказанным законом с использованием следующих способов и механизмов:

- социализация правонарушителя за счет активной коррекционной работы, направленной на предоставление ему возможности оставаться полезным членом общества, которое не отождествляет его с совершенным им проступком;
- обеспечение досудебного и судебного сопровождения несовершеннолетних, вступивших в конфликт с законом, а также отбывающих или отбывших наказание в местах лишения и ограничения свободы;
- создание служб школьной медиации в образовательных организациях для обеспечения возможности доступа к медиации для каждой семьи и каждого ребенка, развитие на их базе института социально-психологической помощи несовершеннолетнему в осознании и заглаживании вины перед потерпевшим;
- профилактика асоциальных проявлений в детско-юношеской среде;

- помощь семье как важнейшему институту, определяющему развитие личности;
- содействие образовательной системе в создании безопасного пространства, необходимого для формирования физически и психологически здоровой личности.

В этих условиях "восстановительное правосудие" – это новый подход к отправлению правосудия, направленный, прежде всего, не на наказание виновного путем изоляции его от общества, а на восстановление материального, эмоционально-психологического (морального) и иного ущерба, нанесенного жертве, сообществу и обществу, на осознание и заглаживание вины, восстановление отношений, содействие реабилитации и ресоциализации правонарушителя; использование в практической деятельности, в частности – в профилактической и коррекционной работе с детьми и подростками, в том числе при разрешении споров и конфликтов и после совершения правонарушений, умений и навыков, направленных на всестороннее восстановление отношений, доверия, материального и морального ущерба и др. Основу службы медиации на региональном и местном уровнях должны составлять секретари комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, а также педагогические работники, реализующие дополнительные профессиональные программы – программы повышения квалификации педагогических работников. Они должны выполнять функции медиаторов-тренеров, методистов-тренеров для обучения и профессиональной подготовки работников, осуществляющих свою практическую деятельность с семьями и детьми в возрасте с 7 до 18 лет, – провайдеров медиативных и восстановительных технологий. Они должны выполнять основной массив практической работы по защите детей, их профилактике, реабилитации и коррекции с помощью медиации и восстановительного подхода. Отдельным аспектом в данном направлении выделяется «школьная медиация». Вот как она трактуется в Рекомендациях по организации служб школьной медиации в образовательных организациях, утвержденных письмом Министерством образования и науки РФ от 18 ноября 2013 г. № ВК-54/07/вн. Служба школьной медиации – это служба, созданная в образовательной организации и состоящая из работников образовательной организации, учащихся и их родителей, прошедших необходимую подготовку и обучение основам метода школьной медиации и медиативного подхода.

Деятельность служб школьной медиации направлена на формирование безопасного пространства (среды) не только для детей, но и для взрослых, путем содействия воспитанию у них культуры конструктивного поведения в различных конфликтных ситуациях. Задачи служб школьной медиации в образовательной организации:

- создать систему защиты, помощи и обеспечения гарантий прав и интересов детей всех возрастов и групп, профилактической и коррекционной работы с детьми, попавшими в трудную жизненную ситуацию или находящимися в социально опасном положении, совершившими общественно опасные деяния и освободившимися из мест лишения свободы;
- обеспечить досудебное и судебное сопровождение несовершеннолетних, вступивших в конфликт с законом, а также отбывающих или отбывших наказание в местах лишения и ограничения свободы;
- сократить общее количество конфликтных ситуаций, в которые вовлекаются дети, а также их остроту;
- повысить эффективность ведения профилактической и коррекционной работы, направленной на снижение проявления асоциального поведения учащихся;
- сократить количество правонарушений, совершаемых несовершеннолетними, в том числе повторных;
- повысить квалификацию работников образовательной организации по защите прав и интересов детей;
- обеспечить открытость в деятельности образовательной организации в части защиты прав и интересов детей;
- создать условия для участия общественности в решении актуальных проблем и задач в части профилактики правонарушений несовершеннолетних;
- оптимизировать взаимодействие с органами и учреждениями системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних;
- обеспечить возможность доступа к медиации для каждой семьи и каждого ребенка;
- оздоровить психологическую обстановку в образовательной организации.

#### Уголовно-правовая трактовка медиации

Если в сфере гражданского судопроизводства институт медиации можно считать устоявшимся, то вопрос о медиации в уголовном судопроизводстве находится на этапе рассмотрения, поскольку в нашем уголовно-процессуальном законодательстве такое понятие отсутствует, а в ФЗ "О процедуре медиации" нет нормы, позволяющей применять медиацию в уголовно-процессуальной деятельности. Гражданское судопроизводство и уголовное судопроизводство далеко не тождественны. Хотя и в том, и в другом имеется институт примирения сторон, однако порядок достижения ими компромисса и правовая значимость его результатов в гражданском и уголовном процессе разные. Поэтому гражданско-процессуальная трактовка медиации применима в уголовном судопроизводстве лишь как базовая идея,

как необходимое качество, которое может прижиться в уголовно-процессуальной деятельности в том случае, если обрстет дополнительными свойствами, отражающими специфику данного вида юридической практики. При этом УПК РФ вообще не регулирует процедуру переговоров сторон с целью достижения примирения, оставляя поиск компромисса на усмотрение обвиняемого и потерпевшего. На практике они нередко привлекают адвокатов, которые фактически выступают как посредники в урегулировании конфликта. Однако, каждый адвокат действует односторонне, отстаивая интересы только своего доверителя, что не согласуется с назначением медиатора – независимого и беспристрастного третьего участника переговоров. По уголовным делам потерпевший и обвиняемый могут обратиться к помощи медиаторов, официально действующих на основании ФЗ «О процедуре медиации». Но такое участие посредника не означает применение медиации в уголовном процессе, поскольку ни факт обращения к посреднику, ни достигнутые при его содействии результаты, например, письменное соглашение о примирении, не имеют правового значения. Для суда в данном случае важно само примирение сторон безотносительно к способу его достижения. Наконец, есть разряд уголовных дел, по которым обвиняемый и потерпевший на законных основаниях самостоятельно регулируют взаимные требования. Это дела, рассматриваемые в порядке гл. 40 УПК РФ при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением. Обязательным условием этого особого производства является согласие потерпевшего (ч. 1 ст. 314 УПК РФ). Такое волеизъявление потерпевший высказывает, как правило, в том случае, если ущерб, причиненный преступлением, ему возмещен. Таким образом, УПК РФ допускает переговоры обвиняемого и потерпевшего с целью сглаживания уголовно-правового конфликта по значительному количеству уголовных дел с целью: а) прекращения дела за примирением сторон; б) смягчения наказания виновному в связи с возмещением потерпевшему ущерба от преступления. Эти дела выступают той необходимой основой, на которой возможна регламентация процедуры медиации в уголовном судопроизводстве.

размещено: 05.10.2016

