



Применение процедуры медиации при разрешении семейных споров

ДЯЧУК МАРИАННА ИВАНОВНА

*Кандидат юридических наук,
доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса
ВКГУ им. С. Аманжолова,
директор Представительства РОО «Национальная Палата
Медиаторов» по ВКО, профессиональный медиатор,
тренер-медиатор
marianna_turani@mail.ru*

Казахстан и мировое сообщество



Сегодня, когда Казахстан становится равноправным партнером мирового сообщества, значимость возникших при этом вопросов, диктует свои требования к содержанию правовых предписаний, к уровню правовой культуры.

В настоящее время наиболее совершенной, эффективной, универсальной и оптимальной остается судебная форма защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов.

Примирение по-разному вписывается в систему правосудия. И следует отметить, что содействие мирному урегулированию спора является одной из задач современного судопроизводства Республики Казахстан.



Закону РК «О медиации»

Согласно Закону РК «О медиации». Статья 1. Сфера применения медиации

1. Сферой применения медиации являются споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, об уголовных проступках, если иное не установлено законами Республики Казахстан, и отношения, возникающие при исполнении исполнительного производства.
2. Процедура медиации не применяется к спорам (конфликтам), возникающим из отношений, указанных в пункте 1 настоящей статьи, в случае, если такие споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, и лиц, признанных судом недееспособными либо ограниченно дееспособными.
3. Процедура медиации 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.
4. Процедура медиации не применяется по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.



Пилотный проект «Семейный Суд»

Цель пилотного проекта "Семейный суд" – изучить международный опыт и создать благоприятные условия в области сохранения семей и создания благоприятных условий для несовершеннолетнего, отметила она. Наступило понимание того, что в очень многих случаях причинами для расторжения брака указываются бытовое насилие, алкоголизм, наркомания или игромания.



Пилотный проект «Семейный Суд»

Мы провели ряд исследований и обсуждений и пришли к выводу, что если ювенальный и гражданский суды, будут объединены под крышей "Семейного суда", или он может называться судом по делам несовершеннолетних и семьи, то нам удастся не просто развести, а помочь таким семьям преодолеть кризис, привлечь к ответственности семейного тирана, убедить страдающих зависимостью людей пройти лечение. А также в случае неизбежного развода помочь выстроить нормальные отношения и исполнять родительские обязанности по отношению к ребенку.



Семейная медиация

Семейная медиация является одним из первых и наиболее распространенных видов медиации в мировой практике.

Предметом семейной медиации могут выступать не только разногласия супругов при разводе, но и целый ряд споров, возникающих как на стадии оформления семейных отношений, например, при заключении брачного контракта, так и в процессе совместной жизни.



Медиабельными называют споры:

- о расторжении (признании недействительным) брака;
- заключении, изменении, расторжении, недействительности Брачного договора;
- разделе общего имущества супругов;
- происхождении ребенка, определении его места жительства, выборе учебного заведения и надлежащей воспитательной стратегии;
- осуществлении права на общение с ребенком отдельно проживающего родителя и других родственников;
- возвращении ребенка родителю, опекуну или попечителю;

Медиабельными называют споры:



- лишения, ограничении родительских прав, восстановлении в родительских правах;
- усыновлении, отмене усыновления;
- взыскании алиментов, освобождении от их уплаты и изменении размера;
- заключении, изменении, расторжении, недействительности Соглашения о выплате алиментов;
- привлечении к участию в несении дополнительных расходов на ребенка и нетрудоспособных родителей;
- денежном обеспечении семейной жизни (распределении финансов, разделе или режиме пользования недвижимого имущества и общего бизнеса).



Применение классической модели медиации для разрешения семейных споров.

Например:

В США выделяют два направления семейной медиации :

- дела по опеке (вопросы, связанные с воспитанием ребенка)
- семейно-финансовую медиацию (раздел имущества супругов).



Применение классической модели медиации для разрешения семейных споров.

Казахстан в рамках пилотного проекта пошел по тому же пути развития:

- дела по опеке (вопросы, связанные с воспитанием ребенка)
- семейно-финансовую медиацию (раздел имущества супругов).



Требования

К личности медиатора по опеке предъявляются повышенные требования, что отражается в необходимости наличия у него опыта работы(стаж работы), специальной сертификации пока не требуется (но на сегодняшний день обсуждается этот вопрос, как на уровне Верховного суда, так и в центрах медиации).

Семейно-финансовую медиацию вправе проводить медиаторы с общим уровнем подготовки с применением обычных техник медиации.

Социальные последствия



- Учитывая распространенность и социальные последствия семейных конфликтов, современные государства уделяют особое внимание вопросам их профилактики, предупреждения и конструктивного разрешения.
- В этом отношении повсеместно наблюдается тенденция формирования семейной медиации как самостоятельного социально-значимого института, Казахстанские ученые поднимают эти вопросы, и есть предложения по внесению изменений и дополнений в законодательные акты.

Семейная медиация



- Как правило, семейная медиация регламентируется отдельно от иных видов медиации в отраслевом брачно-семейном (например, в Англии и Уэльсе, Финляндии, Австралии)
- или специальном законодательстве (самостоятельные законы о семейной медиации приняты в большинстве штатов США)



Особенности

- Особенности правового регулирования семейной медиации заключаются, прежде всего, в том, что в исключение из **принципа добровольности** процедуры медиации, государство активно использует данную процедуру в качестве обязательного этапа в разрешении споров, вытекающих из семейных правоотношений.
- Верховный суд и Центры медиации обсуждают вопросы обязательного обращения к медиатору в форме – Информационной сессии (пока мы считаем рано говорить об обязательной медиации).



Информационная сессия

Как правило, законодательство обязывает спорящие стороны по семейным делам посетить информационную сессию по медиации, где им разъясняется сущность, возможности и преимущества данной процедуры, а также проводится оценка медиабельности спора.

На пример:



В частности, в Великобритании в соответствии с Законом о семье 1996 г. солиситор обязан направлять клиентов, обратившихся за юридической помощью по семейному спору и обладающих правом на ее бесплатное предоставление, к медиатору для проведения предварительной информационно-оценочной сессии (так называемой процедуры MIAM)

В Австралии с 2007 г. обязательно досудебное обращение к аккредитованным семейным специалистам по спорам о воспитании детей при разводе родителей (за исключением случаев, когда спор связан с насилием в семье или похищением детей)



Государственное финансирование.

Для реализации программ семейной медиации предусматривается более или менее широкое государственное финансирование:

- в Ирландии всем супружеским парам предоставляется бесплатная медиация (данное правило в сочетании с нехваткой материальных ресурсов и кадров обусловило существование очереди на семейную медиацию)

- в Дании бесплатная досудебная и судебная медиация предоставляется лицам, у которых есть сложности с посещением ребенка

- в Англии услугами семейного медиатора бесплатно пользуются лица, материальное положение которых соответствует установленным критериям

- в Австралии деятельность Центров семейных отношений финансируется за счет федерального бюджета страны

- в Австрии Консультативный совет медиаторов финансируется, в основном, государством



Государственное финансирование.

В зависимости от степени государственного финансирования программ семейной медиации национальными правовыми системами четко определяется круг охватываемых ими семейных споров.

- Как правило, это споры о воспитании детей при расторжении брака,
- об усыновлении и удочерении (решение вопросов о сохранении отношений с кровными родственниками),
- трансграничные дела,
- об опеке зависимых членов семьи (престарелых родителей, лиц с ограниченными возможностями).

* Например, в Норвегии программа семейной медиации (правило о ее обязательном досудебном проведении с соответствующим государственным финансированием) распространяется исключительно на споры о расторжении брака супругов, имеющих детей в возрасте до 16 лет.



Государственное финансирование.

В Казахстане государственное финансирование отсутствует полностью.

Все центры работают за счет собственных средств. Медиаторы работают только за вознаграждение которое предусмотрено законом РК «О медиации».

- **Статья 22. Расходы, связанные с проведением медиации**
- 1. Расходы, связанные с проведением медиации, включают:
 - 1) вознаграждение медиатора;
 - 2) расходы, понесенные медиатором в связи с проведением медиации, в том числе расходы на оплату проезда к месту рассмотрения спора, проживание и питание.
- 2. Профессиональные медиаторы осуществляют медиацию как на платной, так и на бесплатной основе.
- 3. Размер вознаграждения профессионального медиатора (медиаторов) определяется по соглашению сторон с медиатором (медиаторами) до начала медиации.
- 4. Если иное не установлено соглашением сторон, расходы, связанные с проведением медиации, уплачиваются сторонами совместно в равных долях.
- 5. Если медиатор отказывается от проведения медиации в силу обстоятельств, препятствующих его беспристрастности, он обязан возратить выплаченные ему сторонами денежные суммы.
- 6. Непрофессиональным медиаторам возмещаются расходы, понесенные ими в связи с проведением медиации, указанные в подпункте 2) пункта 1 настоящей статьи.



Профессионализация

Одной из ярко выраженных тенденций в правовом регулировании семейной медиации является ее профессионализация. В большинстве государств вводится процедура государственной аккредитации семейных медиаторов после прохождения специальной подготовки, разрабатываются и утверждаются образовательные стандарты обучения семейных медиаторов. На сегодняшний день в Казахстане ведется такая работа.



СО-МЕДИАЦИЯ

В качестве особенности семейной медиации специалисты отмечают необходимость практики со-медиации (ко-медиации).

- Ко-медиация – это медиация, проводимая двумя (чаще всего) и более медиаторами или командой медиаторов
- Например, в Австрии распространена модель междисциплинарной семейной ко-медиации – проведение медиации двумя медиаторами, один из которых является специалистом в области психологии (психолог, психотерапевт или лицо, имеющее соответствующее образование в области семейных конфликтов),
- А второй – в области юриспруденции (юрист, адвокат, нотариус). Распространена также практика формирования ко-медиационного состава и по половому признаку для обеспечения гендерного равенства сторон при проведении медиации.



Преимущество СО-МЕДИАЦИИ

Ко-медиация имеет ряд преимуществ:

- два специалиста по медиации, работающих в команде, усиливают преимущества друг друга, могут использовать более широкий спектр инструментов для работы;
- медиаторам, работающим в паре, легче урегулировать более сложные конфликты, связанные с высоким уровнем эмоциональной составляющей;
- два и более медиатора могут уделять кому-то/чему-то как минимум вдвое больше внимания, чем один специалист, в связи с чем вероятность того, что нечто выпадет из поля зрения либо какие-то детали останутся незамеченными, гораздо меньше;
- два медиатора в состоянии обеспечить более устойчивое равновесие сторон, чем один;
- есть возможность взглянуть на ситуацию с разных сторон и рассмотреть большее количество точек зрения; - присутствие второго медиатора внушает уверенность и служит дополнительной поддержкой;
- у медиаторов возникает возможность разделять обязанности и задачи;
- сокращается время сбора информации о конфликте и индивидуальной работы со сторонами;



Преимущество СО-МЕДИАЦИИ

- команда медиаторов с различными половозрастными и этно- конфессиональными признаками способна более успешно работать со сложными конфликтами, т.к. в данном случае создается равновесие, вызывающее у сторон конфликта больше доверия к медиаторам и уверенность, что их лучше поймут и помогут выработать решение конфликта;
- команда медиаторов, состоящая из специалистов различных направлений (юрист, психолог, конфликтолог и т.д.) в совместной работе не только дополняют друг друга, но и помогают преодолевать трудные моменты, урегулировать которые можно лишь обладая специальными знаниями. Например, при разрешении семейных конфликтов медиатор-юрист может заниматься урегулированием юридических вопросов (например, имущественных претензий), в то время как медиатор-психолог будет работать с эмоциональной составляющей, понижать уровень агрессии, что позволит сторонам принять более рациональное и взаимовыгодное решение;
- личные качества, стили работы, умения и навыки ко-медиаторов зачастую дополняют друг друга;
- одновременная работа двух и более медиаторов за счет смены темпа и стиля ведения позволяет лучше сохранять концентрацию внимания и усилий сторон на разрешении актуальной проблемы;
- во время ко-медиации происходит обмен опытом между медиаторами, а также неформальный контроль за деятельностью каждого, что позволяет выявлять достоинства и недостатки в работе.



Особенность семейной медиации

Особенностью семейной медиации является повышенное внимание к обеспечению интересов ребенка.

- Данный принцип нашел свое отражение в Рекомендации Комитета Министров Совета Европы Rec № (98)1 о медиации в семейных спорах, в соответствии с которой медиатору рекомендуется уделять особое внимание интересам ребенка и напоминать родителям об их основной обязанности заботиться о благополучии общих детей.
- В этой связи наиболее востребованной медиативной технологией для разрешения семейных споров повсеместно стала экосистемная (семейно-ориентированная) медиация.
- По этой же причине семейному медиатору предоставляется право прекратить медиацию, если соглашение сторон явно противоречит интересам ребенка



Экосистемный подход

Экосистемный подход – это выработка долгосрочных комплексных соглашений отвечающих интересам семьи как единого целого.

Основным инструментом экосистемного медиатора выступает построение экограммы развернутой схемы семьи с включением в нее в том числе новых партнеров супругов и их детей.

Например по спорам о воспитании детей при расторжении брака на **экограмме** показывают две горизонтальные линии связывающие спорящих супругов брачные отношения завершаемые и отношения родителей продолжающиеся. Визуальное разделение этих линий помогает родителям осознать необходимость отделения проблемы расторжения брака от родительских правоотношений которые продолжают объединять их в настоящем и будущем.



Экосистемный подход

Таким образом в технологическом плане термин семейная медиация отражает применение медиатором по спору вытекающего из семейных правоотношений адекватных предмету спора и целям процедуры специальных коммуникативных техник как правило существенно отличающихся от классической модели медиации и тяготеющих к техникам оказания психологической помощи. В частности приемы семейной медиации настолько тесно переплетаются с техниками психологического консультирования и семейной терапии что разграничение между этими направлениями оказания помощи супругам и ответ на вопрос где заканчивается медиация и начинается психотерапия представляет определенные трудности.



Институт семейной медиации

Таким образом, формирование института семейной медиации связано с активным участием в данном процессе государства путем популяризации идеи медиации (в том числе путем введения правила об обязательности посещения сторонами по отдельным наиболее значимым категориям семейных споров информационных сессий по вопросам медиации), обеспечения правового регулирования и государственного финансирования соответствующих социальных проектов, включающих, в том числе, подготовку специалистов в сфере семейной медиации.



Основными направлениями развития семейной медиации в Республике Казахстан могут быть определены:

- институализация семейной медиации в систему гражданской юрисдикции путем соответствующего правового регулирования в отраслевом брачно-семейном законодательстве и последовательного проведения принципа приоритета семейной медиации перед юрисдикционными способами разрешения споров;
- популяризация семейной медиации (в том числе путем введения правила об обязательности посещения сторонами информационной сессии по вопросам медиации);
- организация государственной системы подготовки семейных медиаторов (аккредитация), предусматривающей освоение различных психолого-ориентированных моделей медиации (экосистемной, трансформативной, нарративной и т.п.), а также практики междисциплинарной (психолог-юрист) медиации, с введением соответствующих образовательных стандартов;
- обеспечение государственного финансирования программ семейной медиации по наиболее социально-значимым категориям семейных споров (в частности, о воспитании детей).



Пример

- Если разводятся пары, не имеющие детей, то у них есть различные возможности решений. Они могут более определенно распроститься друг с другом, поскольку стремятся к этому. Здесь надо лишь разграничить и урегулировать вопросы, связанные с обоюдными обязательствами по взаимной поддержке и общему имуществу так, чтобы это отвечало интересам обеих сторон.





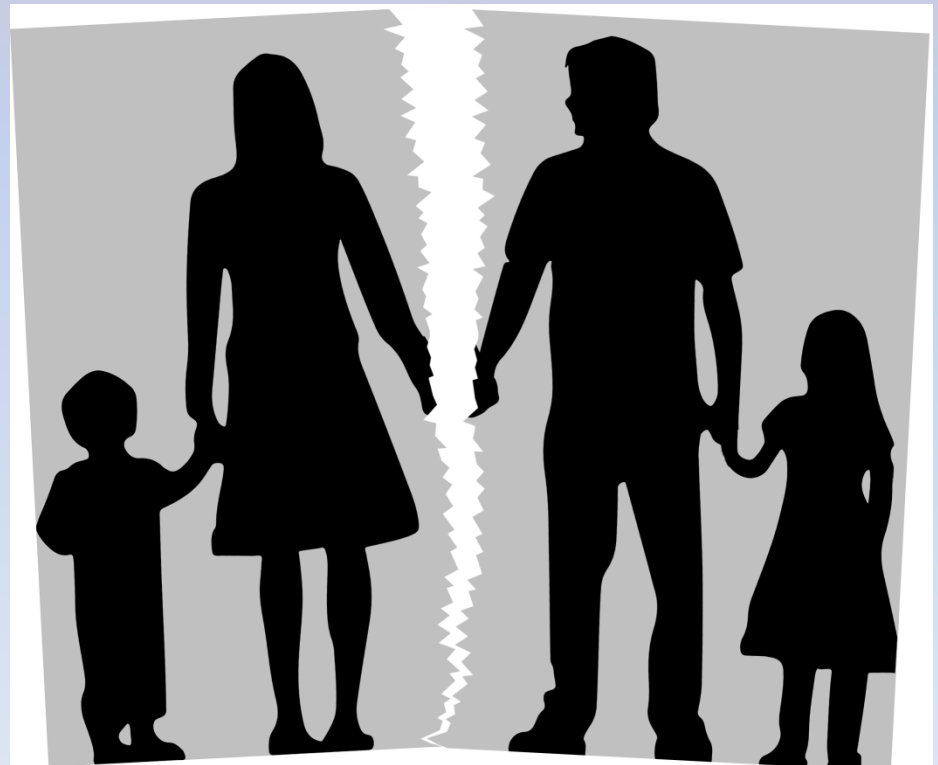
Пример

- Права и притязания имеют не всегда правовую природу. Иногда решается: у кого останутся фотографии? Кому принадлежит подарок, сделанный общими друзьями и напоминающий о лучших временах? Кто заберет видеофильмы, снятые во время отпуска? А кто имеет право на предметы, столь тщательно и с любовью выбиравшиеся обоими, имеющими ценность не только как воспоминание, но действительно ценные по стоимости?





- Развод и разъезд требуют эмоционального освобождения и расставания с той жизненной концепцией, которую когда-то создавали сообща. Наряду с юридическими делами, которые, так или иначе, будут решаться в суде, иногда еще важно распутать эмоциональные сплетения. При этом важно не причинить еще более глубоких дополнительных обид, не портить и не отказывать другому в том, что стало ему дорогим и любимым за это время, чтобы не осталось горького привкуса и неприятных воспоминаний на годы, если не на десятилетия вперед.





- Но если в семье есть дети, все становится на порядок сложнее. В какой форме бывшие партнеры или супруги могут оставаться родителями для своих общих детей? В какой мере можно будет осуществлять родительские права? Какие иные отношения, распределение обязанностей или соглашения между родителями должны создаваться заново или имеют шанс на развитие?
- Старая форма семьи распадается. И мать, и отец становятся для ребенка «другими» после их развода. Они уже не могут, как раньше, распределять родительские функции, дополнять или заменять друг друга, спорить о многом. Возможно, ребенку придется переехать с одним из родителей в меньшую квартиру, он будет получать меньше внимания.





- Появится огромная эмоциональная нагрузка, которая угнетает всех, и самих родителей, в этот переходный период. Тот родитель, с которым остался ребенок, видимо, будет вынужден искать работу, чтобы было на что жить, а второй должен или искать новое жилье, или копить деньги на квартиру. Постоянных ежедневных контактов с обоими родителями больше нет, исчезают семейные традиции и привычки, на их место приходят новые.





Мести быть не должно

- Этот короткий пример показывает, как с помощью опытного медиатора удастся найти конструктивную возможность разрешения конфликта, которая бы устроила всех участников, особенно детей, а желание мести, столь легко появляющееся в ситуации развода, исчерпалось.

Молодая женщина, назовем ее С., разыскала меня в ведомстве, занимающемся проблемами молодежи и семьи, и возбужденно поведала о своих невыносимых трудностях. Ее муж ушел из их общей квартиры и поселился этажом ниже, в том же доме, у другой женщины. С тех пор в доме царит скандал. Желая, прежде всего, хорошенько наказать своего мужа, С. хочет при разводе получить все: и квартиру, и их трехлетнего сына Сашу. Ее муж больше не должен встречаться с ребенком.

Господин С. работает электриком. Сама С. до беременности была гладильщицей, но предприятие обанкротилось, и у нее нет больше гарантированного рабочего места. В ситуации конфликта С. нетерпима, и маленький Саша должен в свои три года стать средством борьбы амбиций его родителей.



- На первой, вводной, консультации мы рассмотрели вопросы возможных форм развода – отвоевать права или добиться мирного улаживания; расходов на развод; представили его последствия, будущую психическую нагрузку Саши вследствие создавшейся конфликтной ситуации. После чего я предложила С. переговорить с ее мужем сначала индивидуально, а затем вести совместные заседания этой пары. Поскольку она начала понимать, как далеки ее представления от действительности, она согласилась на предложенную мною медиацию.
- После первой беседы с г-ном С., который хотел обычного упорядоченного развода, но не мог вести разумные целенаправленные разговоры о предстоящем разводе со своей женой, состоялось несколько заседаний с обоими. Получен следующий результат: Г-н и г-жа С. начали мирный развод, но из-за обоюдных обид были пока не в состоянии прийти к соглашению относительно квартиры, выплаты денег на содержание, условий свиданий с ребенком и раздела домашнего имущества.



- В течение последующих заседаний удалось у обоих пробудить мотивацию на соблюдение самостоятельных интересов. Важнее всего то, что удалось договориться о встречах Саши с отцом. Это послужило стимулом к появлению готовности, энергии и силы договариваться далее, а также выдерживать неприятные обсуждения.
- Конечным результатом стало решение о разводе, самостоятельно выработанное сторонами. Общение между супругами стало вполне нормальным, а дальнейшее общение с г-жой С. и Сашей показало, что семья преодолела расставание относительно спокойно, прекратились споры по поводу опеки или права на встречи.
- Как бы ни был хорош результат, но, к сожалению, это лишь капля в море: ведь лишь немногие родители обращаются в аналогичных ситуациях к нейтральному третьему лицу, медиатору. Это очень досадно, так как вмешательство на ранних стадиях конфликта идет, в первую очередь, в помощь ребенку. Благодаря мирному разводу родителей, маленький Саша смог избежать конфликта лояльности, обширных психосоматических реакций, эмоциональных стрессов и иных нагрузок, которым подвержены дети в таких ситуациях.



Задачи сторон в разводе и семейной медиации





Эмоции и чувства сторон в разводе и семейной медиации

