

УДК 347.2.3

DOI: 10.14451/2.145.7

## ОСОБЕННОСТИ ФИЛОСОФСКО-МЕТОДОЛОГИЧЕСКИХ АСПЕКТОВ ФОРМИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА ПОСРЕДНИЧЕСТВА В РФ

© 2020 Джикаева Фатима Зауровна

кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса  
Северо-Осетинский государственный университет им. К. Л. Хетагурова,  
Республика Северная Осетия-Алания, Владикавказ  
E-mail: fatimajik@yandex.ru

© 2020 Хугаева Дзерасса Ильдеровна

аспирантка кафедры коммерческого права и основ правоуказания  
Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова, Россия, Москва  
E-mail: kdzerassa@bk.ru

В настоящей статье предлагается рассмотреть концептуальную схему представления общеправовых и философско-методологических аспектов посредничества, ядром в которой выступает посредничество как общеправовой институт. Логика своих рассуждений построим на принципе движения теоретического анализа от общего к частному, обозначив при этом основания для классификации теоретических моделей посредничества, а также роль посредника и степень его вмешательства в процесс. Исследованные в статье модели посредничества составляют основы концепции посредничества, представляющей посредничество как процесс в общественных отношениях, как элемент экономической деятельности, как систему функционирования, как способ разрешения споров и конфликтов.

*Ключевые слова:* посредничество, общественные отношения, экономические отношения, семейное право, трудовое право, уголовное право, коммерческое право, правовой конфликт, спор.

В настоящее время функционирование института посредничества играет огромную роль в политической и общественно-экономической областях жизнедеятельности любого государства. Основная цель данного института состоит в том, чтобы мирным путем урегулировать возникший конфликт или спор. Конфликты могут достигать самых разных масштабов — от семейных коллизий вплоть до террористических угроз и захвата заложников. Поэтому профессиональный медиатор должен обладать дипломатическими и психологическими навыками для того, чтобы разрешить спор, не доводя дело до суда или каких-либо серьезных последствий.

Несмотря на то, что посредничество в нашей стране оформилось в самостоятельную отрасль не так давно, исторически оно существовало с незапамятных времен. Посреднические услуги оказывали в разные времена во всем мире — в Древней Греции, в Древнем Египте, в средневековой Европе и т.д.

Институт медиации прошел долгий путь развития и совершенствования. По мере того, как менялись политические и экономические условия жизни общества, реформировался и этот ин-

ститут, адаптируясь к новым реалиям.

Порядок проведения медиации устанавливается соглашением о проведении процедуры медиации. Медиативное соглашение исполняется на основе принципов добровольности и добросовестности [5, с. 42].

Сама процедура медиации подразделяется на три стадии:

1. Подготовка. В первую очередь выносятся предложение об урегулировании спора с помощью процедуры медиации. Такое предложение может исходить как от одной из сторон, так и от суда.

2. Проведение процедуры медиации. Это является основной стадией непосредственного проведения процедуры медиации. Данная стадия состоит из 5 этапов. На каждом из них стороны присутствуют с юристом.

В результате составляется медиативное соглашение.

3. Завершение. Определение дальнейшего развития событий.

Процедура медиации проводится в соответствии с условиями и целями, которые предусмотрены в соглашении. Как правило, процедура

медиации занимает в среднем 8 дней. В течение этого периода проходит, обычно, 3 встречи. Время длительности переговоров и место их проведения зависит от достигнутых соглашений сторон [2, с. 12].

В настоящее время посредничество представляет собой деятельность специально обученных профессионалов. Но так было далеко не всегда. На заре развития этого института в роли медиаторов зачастую выступали родные и близкие враждующих сторон, их соседи и священнослужители.

Для того чтобы понять основы функционирования института посредничества в современном мире и, в частности, в современной России, мы считаем необходимым проследить весь путь его становления и проанализировать философско-методологические аспекты его развития.

Невзирая на то, что институт посредничества существует в нашей стране вот уже несколько десятков лет, данная сфера слабо востребована. Это связано с неготовностью населения воспринять его, а также с неосведомленностью рядовых граждан о функционировании этого института.

Все меры, предпринятые в целях совершенствования института посредничества, свидетельствуют о том, что наша страна будет использовать переговорный метод разрешения споров при признании прав сторон. Посредничество превратится в новый социальный институт альтернативных способов урегулирования споров. При этом будет сформирована новая культура взаимодействия между людьми [8, с. 112].

В отечественной истории институт посредничества получил свое развитие в древности. Этот институт использовался для того, чтобы регулировать конфликты, возникающие среди представителей как крестьянства, так и высшего света. Древняя Русь была знакома с посредничеством, так как посредники привлекались для того, чтобы при их содействии положить конец княжеским междоусобицам и конфликтам. На правах посредников в спорах зачастую привлекались священнослужители. Позже в России началось формирование социальных организаций, которые занимались согласованием интересов разных слоев общества в России. Это были земства, вече и Земский собор. Также институт посредничества применялся как способ урегулирования международных отношений нашего

государства. В частности, в XVIII в. Екатерина II рекомендовала князю Г.А. Потемкину начать вести переговоры между Россией и Турцией. При этом посредником должен был выступить король Пруссии. При этом авторитарная власть в России, в основе которой лежал гражданский патернализм, на протяжении продолжительного периода не позволял нашей стране вести диалог, пусть даже на самом элементарном уровне. В результате население России, стремясь к созданию правового государства, не восприняли торжество юридического права и выразили желание доверять праву справедливости — в рамках их понимания этого права. После того как Петр I провели свои знаменитые реформы, в России стали закрепляться максимально приближенные к европейским средства разрешения споров. Это помогло установить в обществе отдельную культуру регулирования конфликтов через переговоры

Идеология Советского Союза предусматривала, что у советских граждан нет и не может быть поводов для ссор. Поэтому тогда как в европейских государствах и Америке происходило формирование и проверка разных моделей социальных отношений, в СССР при разрешении споров использовалась исключительно «мощь государственного аппарата».

Не стоит утверждать, что в государстве не прибегали к переговорам. В Советском Союзе знали о механизме посредничества. Его исследовали и использовали внешнеэкономические ведомства для того, чтобы осуществлять политико-экономические доктрины международной деятельности. В частности, деятельность в сфере международного посредничества представляла собой обязательный компонент работы дипломатов Советского Союза [6, с. 43].

В середине 1980-х годов в западных государствах произошли существенные социально-демократические перемены, и роль общественных переговоров значительно возросла. Изменения коснулись и практической реализации социального управления в развитых западных государствах. Вместо силовых средств для переубеждения противоборствующей стороны стали использоваться переговоры. При этом споры политического и социально-экономического характера должны были регулироваться практическими средствами, которые и начали разрабатываться, применяться и совершенствоваться. В этот период в России начался новый виток

социально-экономического развития. Вдохновленное результатами развития западного общества, российское население настаивало на демократическом курсе развития государства. Социально-экономическое устройство было изменено, однако вместо защиты прав граждан на эта реформа породила огромное количество конфликтов. Советские люди не были готовы к такому повороту событий.

В ранних 1990-х государственная власть впервые указала на важность исследования способов успешного урегулирования споров, и российское правительство решило перенять международный опыт. Первыми в Россию приехали посредники из США. В 1989 году Верховный Совет СССР выдвинул инициативу, согласно которой медиаторами в Москве был прочитан курс лекций по основам посредничества. Тогда же Санкт-Петербург посетил W.Lincoln со своими соратниками. Она также прочитала курс лекций на тему медиации. Позже, в 1990 году, в рамках самого крупного американского Форума медиации в нашей стране, Москву посетил целый коллектив знаменитых посредников. В ходе семинаров, организованных ведущими американскими медиаторами, были изучены самые разнообразные вопросы. В частности, Это были вопросы, касающиеся таких областей, как трудовые споры, механизм ведения переговоров, теория и практика урегулирования споров и конфликтов. Медиаторы из США показали множество разных моделей посредничества [1, с. 24].

Под примирительной процедурой принято понимать переговоры в ходе производства между двумя сторонами для того, чтобы прийти к одному компромиссному пути решения спора. При этом третьи лица не привлекаются. Примирительная процедура осуществляется исключительно при участии представителей каждой стороны, принимающей участие в производстве. Эта процедура имеет общие черты с медиацией, но у нее есть важные отличия.

Существует несколько форм примирительных процедур. Они могут осуществляться на любой стадии судебного производства, включая апелляцию. Если в переговорах принимает участие профессиональный переговорщик, у лиц, участвующих в судебном разбирательстве, появляются важные преимущества.

Если процесс медиации осуществляется в рамках гражданского судопроизводства, у участников появляются такие преимущества, как:

- участники спора имеют право самостоятельно назначить переговорщика, к которому относятся с доверием, что исключено при назначении судьи;

- тот факт, что при примирительной процедуре не применяются судебные инструменты и церемониал, стороны с большим доверием относятся к процессу;

- принятие максимально эффективного решения, удовлетворяющего требования, предъявляемые истцом;

- все решения и итоги переговоров сторон остаются тайной;

- конфликтующие стороны могут выработать собственный план действий, принимая во внимание результаты, которые будут выгодны каждой из них;

- заключение примирительных соглашений имеет преимущества для менее сильной стороны, у которой отсутствует возможность полноценно защищать свои интересы и права;

- между сторонами возможно сохранение деловых и человеческих взаимоотношений;

- переговоры позволяют решить конфликт более оперативно по сравнению с вынесением судебного постановления;

- проведение примирительной процедуры позволяет сэкономить на судебных издержках;

- заключая мировое соглашение, стремятся осуществить принимаемые обязательства более активно, чем судебное постановление [3, с. 99].

Примирительные процедуры бывают нескольких видов.

В России, как правило, это бывают собственно примирительные процедуры, а также медиация и переговоры. Возможно сочетание разных видов.

При осуществлении переговоров третьи лица не участвуют. Переговоры проводятся без привлечения третьих лиц. Поддержку оказывают лишь правозащитники, участвующие в судопроизводстве. Это самый популярный и легкий способ разрешения спора. Он помогает исключить ненужные расходы и ориентирован на то, чтобы решить определенные проблемы. Специальное разрешение в этом случае не требуется.

Переговоры проходят в письменной либо устной форме, при этом их результатом становится решение по поводу последующих действий участников спора и принятия каждым из них конкретных обязанностей.

Следует подчеркнуть, что переговоры осу-

ществляются на любой стадии спора, неважно, было ли возбуждено судопроизводство или нет. Чем раньше участники прибегнут к переговорам, тем скорее они смогут прийти к взаимовыгодному решению.

Если переговоры осуществляются письменно, то они имеют форму претензии. Она бывает обязательная (в соответствии с законодательством или нарушенными пунктами соглашения) либо необязательная — при договоренности, если в законодательстве отсутствуют требования относительно реализации обязательств.

В случае, когда участник спора, чьи интересы были ущемлены, обращается в суд, не желая проводить переговоры, орган должен изучить его вопрос, несмотря на возможность его мирного решения.

Под медиацией в рамках гражданского судопроизводства понимается решение судебного спора при посредничестве медиатора. В сфере юриспруденции медиатор является физическим лицом, которое осуществляет деятельность на профессиональной или непрофессиональной основе, с целью наладить контакт между участниками спора. Медиатор нацелен на то, чтобы решить спорный вопрос и исключить денежные и нравственные потери [7, с. 61].

Этот процесс регламентирует законодательство. В частности, ФЗ-193 от 2010 г. закрепляет понятие процесса медиации в суде и механизм ее осуществления. В соответствии с положениями закона, юрист, выступающий в роли медиатора, может осуществлять свою деятельность в пределах гражданского права с целью улаживать экономические, предпринимательские, трудовые либо семейные конфликты.

В случае, если конфликты носят другой характер, следует использовать медиацию, основываясь на федеральном законодательстве.

Медиация применяется в судопроизводстве по арбитражным и гражданским делам. Она осуществляется в соответствии с правилами, закрепленными участниками. Переговорщик обязуется хранить тайну сведений, которые узнает. Если между участниками на начальных этапах сотрудничества было пописано соглашение об использовании медиации, но при появлении проблемы они решили обратиться в суд, это не следует рассматривать как нарушение правила.

Необходимо отметить, что решение на основе медиации представляет собой гражданско-правовую сделку, ориентированную на внесе-

ние значимых изменений в правоотношениях, включая их полное прекращение.

В Федеральном Законе 197 среди форм примирительных процедур указывается также возможность судебного примирения. Оно может осуществляться исключительно судьей в отставке (он выступает в роли судьи-медиатора). Список судебных примирителей должен быть утвержден Пленумом Верховного Суда РФ, с учетом рекомендаций арбитражных судов по их бывшим судьям, которые вышли в отставку.

У судьи-медиатора есть права:

- на осуществление переговоров со сторонами и субъектами, которые заинтересованы в процессе;
- на изучение документов участников процесса;
- на ознакомление с материалами дела;
- на осуществление иных действий, ориентированных на то, чтобы эффективно разрешить конфликт и достичь выгодного для каждой стороны результата.

У судебного примирителя нет права на осуществление действий, способных изменить обязанности, права сторон или прекратить их действие [4, с. 24].

Таким образом, посредничество является универсальным средством урегулирования споров и уходит корнями в глубокую древность. Некоторые из ее свойств, которые знает нынешнее право и правоприменительная практика, появились заре развития цивилизации. Процедура примирения изменялась, совершенствовалась на протяжении многих лет. В разное время разные страны использовали эту процедуру по-разному, но при этом ей всегда отводилась огромная миротворческая роль в социуме, так как она помогала нивелировать противоречия частного и общественного характера. История урегулирования конфликтов — это история совершенствования соотношения трех главных его видов. Это насильственное (нелегитимное), судебное (в ходе которого используется принудительное восстановление нарушенных прав в ходе судебного разбирательства) и примирительное урегулирование.

Медиация как экономическое явление зародилась в древности, потому что уже тогда, во времена первобытно-общинного строя, людям необходимо было налаживать экономические отношения через третьи лица. Все виды товарооборота, независимо от стадии исторического

развития, не могут реализовываться, если в них не участвуют субъекты, которые помогают наладить экономические взаимоотношения между изготовителями продукции и услуг и потреби-

телями. Медиаторы представляют собой обязательный элемент рынка и залог позитивного общественного развития.

#### Библиографический список

1. *Бонналь Н.* Французские судебные учреждения. М.: Посольство Франции в России, 2016. С. 41–53.
2. *Волков А. Ф.* Торговые третейские суды: историко-догматическое исследование. СПб., 2015. 213 с.
3. *Гусаков А. Г.* Конспект лекций по торговому праву. СПб., 2016. Ч. 2. 325 с.
4. *Егоров А. В.* Понятие посредничества в гражданском праве: дисс. ... к.ю.н. М., 2015. 196 с.
5. *Зер Х.* Восстановительное правосудие: новый взгляд на преступление и наказание / пер. с англ.; общ. ред. Л. М. Карнозовой. М.: МОО Центр «Судебно-правовая реформа», 2016. 153 с.
6. *Карпенюк О. С.* Правовое регулирование посредничества при разрешении внешнеэкономических споров: дисс. ... к.ю.н. М., 2015. 216 с.
7. *Массон В. М.* Развитие обмена и торговли в древних обществах. М., 2016. 152 с.
8. *Сулейменов М. К.* Хозяйственно-посреднические договоры услуг // Советское государство и право. 2016. № 3. С. 49–57.
9. *Энгельс Ф.* Происхождение семьи, частной собственности и государства // *Маркс К., Энгельс Ф.* Собр. соч. Киев: Политиздат, 2016. Т. 21. 272 с.