

ПРИМЕНЕНИЕ МЕДИАЦИИ В СФЕРЕ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

Турабаева Дана Сейтхановна, магистр права, докторант
Международного университета Кыргызстана, г. Бишкек

Аннотация: в статье проведен анализ возможностей, преимуществ и перспектив процедуры семейной медиации как альтернативного способа урегулирования конфликтов, возникающих в современной семье. А также исследованы особенности социально значимого института медиации как одного из ведущих направлений государственной семейной политики.

The summary: the article provides analysis of the opportunities, benefits and prospects of family mediation procedures as an alternative way of resolving conflicts arise in the modern family. As well as investigate the features of socially important institution of mediation as one of the leading areas of the state family policy.

Поступила в редакцию 04.05.2019.

В ходе осуществления физическими и юридическими лицами своей деятельности, пользования своими правами и выполнения обязанностей нередко возникают жизненные ситуации, при которых затрагиваются права и свободы других лиц, которые пытаются их защитить известными им способами.

Большинство лиц, считающих, что их права кем-то нарушены, обращаются за защитой в правоохранительные органы и суды. Но немало и таких, которые пытаются урегулировать конфликт иными способами: совершают самоуправство, привлекают третьих лиц для устрашения и запугивания должников, применяют физическое и психическое насилие и т. п. Такие методы защиты своих действительных или предполагаемых прав нередко граничат с нарушениями закона и, как следствие, влекут установленную законодательством ответственность.

Число конфликтов в современном мире не уменьшается, а сами конфликты становятся все более сложными. Они влияют на государство, на людей, на общественные и коммерческие процессы. Надо отметить, что медиация идеально подходит для разрешения конфликтных ситуаций в области семейного права, имеющих в своей основе значительное число проблем и предполагающих возможное продолжение взаимоотношений сторон. Брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства, они провозглашены

в Республике Казахстан как социальные ценности общественной жизни, о чем говорится в ч. 1 ст. 27 Конституции Республики Казахстан [1].

Государственная семейная политика, реализуемая в Казахстане в целях стабилизации казахстанского общества, возрождения семьи как его фундаментальной основы, определяет в качестве приоритета обеспечение государством необходимых условий для реализации семьей ее функций и повышение качества жизни семьи. Основные направления семейной политики Республики Казахстан – это укрепление и развитие института семьи, сохранение и восстановление традиционных семейных ценностей, улучшение положения семей с несовершеннолетними детьми, защита семьи и оказание ей содействия в осуществлении ее основных функций. Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 г. № 401-IV «О медиации» (далее – Закон о медиации) создал правовые основания для становления и развития медиации в Республике Казахстан, явился практическим шагом к реализации мероприятий по внедрению примирительных процедур в казахстанскую правовую культуру. Применение медиации возможно во всех областях человеческой деятельности. Примирительная процедура (медиация) применяется в качестве альтернативной процедуры урегулирования споров, возникающих из гражданских правоотношений, в том числе споров, возникающих из семейных правоотношений. Процедура медиации может быть применена при возникновении спора до обращения в суд, а также после начала судебного разбирательства. (п. 2 ст. 20 Закона о медиации) [2].

Конфликты в области семейного права – это споры, возникающие между субъектами семейных правоотношений, связанными правами и обязанностями. Согласно отечественному законодательству юридические дела, возникающие из брачно-семейных отношений, относятся к компетенции органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, органов записи актов гражданского состояния, органов нотариата, судов общей юрисдикции. При этом разрешение семейных споров осуществляется только судами. Семейные правоотношения включают в себя личные неимущественные отношения (отношения между супругами, бывшими супругами, родителями и детьми, другими родственниками), характеризующиеся сложными психоземциональными процессами, и также имущественные отношения (совместная собственность супругов, содержание детей, порядок воспитания детей, определение места жительства детей и т. п.), поэтому семейные споры занимают особое место среди частноправовых конфликтов, разрешаемых судами. Согласно Концепции семейной и гендерной политики Республики Казахстан на период до 2030 года,

«внутрисемейные конфликты, распад семьи, разводы стали более привычными явлениями, чем крепкие, устойчивые, благополучные семьи. Распадается почти каждый третий брак. Разводы и рождение ребенка вне брака имеют тенденцию к увеличению. Увеличилась доля разводов супругов, имеющих несовершеннолетних детей. В 2014 году на 160,5 тысяч браков приходилось 44,9 тысяч разводов (28 %), в 2018 году на 148,7 тысяч браков приходилось 53,3 тысяч разводов (35 %)» [3].

Учитывая сложную природу семейных споров и такие особенности современной казахстанской семьи, как рост числа разводов и все вытекающие из этого последствия: увеличение числа неполных семей, сожительство без регистрации брака и рост рождений детей вне брака, сиротство детей при живых родителях, а также отсутствие заботы за престарелыми родителями, можно сделать вывод о том, что уровень конфликтности в обществе достаточно высок и носит глобальный характер. Такие проблемы, как отсутствие умения услышать и быть услышанным, вести диалог, амбициозность спорящих сторон, желание публично продемонстрировать силу, унижить или морально уничтожить оппонента, приводит конфликтующие стороны, как правило, в суд.

В казахстанской правовой системе можно классифицировать семейные споры следующим образом: споры, связанные с прекращением брака, которые, в свою очередь, включают в себя:

расторжение брака (супружества) в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака (супружества) (подпункт 2 п. 2 ст. 19 Кодекса о браке (супружестве) и семье);

признание брака (супружества) недействительным (ст. 25).

Имущественные споры, включающие в себя:

признание имущества каждого из супругов их общей совместной собственностью (ст. 36);

раздел общего имущества супругов (ст. 37);

определение долей при разделе общего имущества супругов (ст. 38);

изменение и расторжение брачного договора (ст. 42);

признание брачного договора недействительным (ст. 43);

обращение взыскания на имущество супругов (ст. 44).

Споры о детях, в частности:

споры между родителями и близкими родственниками о воспитании детей:

о праве ребенка на общение с обоими родителями, дедушками, бабушками, братьями, сестрами и другими родственниками (п. 1 ст. 61);

о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п. 1 ст. 61).

Споры родителей или лиц, их заменяющих, об отобрании детей от третьих лиц:

о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения (п. 1 ст. 74);

о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных на то оснований, в том числе от родителей или других родственников либо усыновителей ребенка (п. 2 ст. 74).

Споры по поводу родительских прав:

о лишении родительских прав (ст. 75);

о восстановлении в родительских правах (ст. 78);

об ограничении родительских прав (ст. 79);

об отмене ограничения родительских прав (ст. 80).

Споры о происхождении детей:

установление отцовства в судебном порядке (ст. 48);

об оспаривании отцовства (материнства) (п. 1 ст. 51).

Споры о взыскании алиментов на ребенка (ст. 138).

Споры по поводу усыновления детей:

об установлении усыновления (ст. ст. 84, 87);

об отмене усыновления (ст. 107).

Споры в связи с исполнением алиментных обязательств включают в себя:

споры в связи с исполнением алиментных обязательств родителей и детей (гл. 19);

споры в связи с исполнением алиментных обязательств супругов и бывших супругов (гл. 20);

споры в связи с исполнением алиментных обязательств других членов семьи (гл. 21) [4].

В семейных конфликтах происходит наложение личных материальных интересов участников и личных интересов конфликтующих сторон. В этом случае спорные ситуации усложняются и становятся многоуровневыми. Из-за того, что люди ставят себя и свои интересы выше других, решение спорных вопросов является делом сложным, длительным, а иногда и тупиковым. В связи с этим весьма актуально и популярно стало применение института медиации в области семейного права. Ведь практически в любом семейном конфликте возможно применение процедуры примирения (медиации) с сохранением хороших отношений на будущее и соблюдением прав детей, пожилых людей. Медиация признает эмоции и позволяет сторонам их выражать.

Медиация может рассматриваться в качестве как социального, так и правового института. Как социальный институт медиация вырастает из объективной потребности во вспомогательной для правосудия системе, которая позволила бы разгрузить судебную систему, и как правовой институт – способствовать ее более эффективному функционированию.

Медиация, являясь процедурой, ориентированной на будущее, обеспечивает сторонам сохранение партнерских отношений, возможность продолжать совместную деятельность. Процедура примирения (медиации) осуществляется с участием независимого лица – медиатора на основе добровольного согласия сторон и в целях достижения ими взаимоприемлемого решения путем переговоров (п. 5 ст. 2, п. 1 ст. 5 Закона о медиации) [2].

Медиация, основными принципами которой являются проявление уважения друг к другу, принятие друг друга, умение слушать и слышать, обязательное соблюдение конфиденциальности, – это возможность для всех участников спора выйти из него победителями при отсутствии побежденных.

Роль медиатора – установив главную причину конфликта, помочь конфликтующим вести переговоры и выработать взаимоприемлемое жизнеспособное решение в условиях, существующих между ними различий интересов, он следит за тем, чтобы разговор был доверительным, не давая ему своей оценки, стараясь точно понять, что важно для участников медиации. В итоге при медиации участники спора испытывают меньше неудобств психологического характера. Медиатор должен предоставить сторонам конфликта возможность найти компромисс, контролировать не только содержание выработанного решения, но и сам процесс его поиска, нежелательной огласки в обществе, СМИ или сети Интернет. Медиатор не должен навязывать участникам семейного конфликта какое-либо решение, в отличие от суда, он помогает прийти к решению самим же сторонам. В медиации разговор проходит на понятном сторонам языке в привычном окружении. Чтобы стороны смогли найти устойчивое решение своей проблемы, медиатор должен обладать переговорными техниками. На практике процесс медиации относительно непродолжителен в сравнении с длительностью судебного разбирательства.

Как показывает опыт, в семейной сфере процедура медиации может продолжаться от 2 до 4 часов, причем рабочих бесед может быть от 1 до 4. Этого времени, как правило, достаточно спорящим сторонам, чтобы определиться, возможен ли иной тип взаимоотношений между ними, возможен ли компромисс и, в зависимости от обстоятельств,

сохранение семейных отношений или мирное разрешение психологических или юридических проблем, в том числе связанных с имуществом, содержанием и воспитанием детей. К этому необходимо добавить, что процедуры медиации сопряжены с меньшими издержками по сравнению с расходами в судебном разбирательстве. Таким образом, риски при медиации минимальны, поскольку каждая сторона в любой момент может отказаться от продолжения процесса, каждый из участников медиации чувствует в себе уверенность и защиту своих прав. Конечно, одного принятия закона мало. И как подчеркивает С. К. Загайнова, для формирования практической медиации в качестве реальной альтернативы судебному рассмотрению споров необходимо решить целый ряд достаточно сложных задач, главными из которых являются формирование в стране корпуса профессиональных медиаторов и разработка процессуальных механизмов взаимодействия медиации с судопроизводством [5, с. 17].

Необходимо отметить, что судьи настроены на процедуру медиации положительно и лояльно, они стараются применять медиативный подход сами, примиря стороны либо разъясняя процессуальное право истца и ответчика на применение процедуры медиации, направляют стороны на медиацию.

Важно отметить, что именно судебная власть играет значительную роль в том, насколько этот институт будет интегрирован в правовую культуру.

Медиация обозначена одним из главных приоритетов казахстанского правосудия, как огромный потенциал развития правовой системы, содержащийся во внедрении альтернативных способов разрешения споров и конфликтов.

26 января 2017 г. в рамках реализации поручений Главы государства Н. А. Назарбаева, данных на VII Внеочередном съезде судей республики, Председателем Верховного Суда Республики Казахстан утверждено Положение о реализации пилотного проекта по внедрению досудебного урегулирования споров (конфликтов) по отдельным категориям споров в порядке медиации (далее – пилотный проект), сроки проведения которого были установлены с февраля по июль 2017 года. Целью данного проекта является внедрение в гражданское судопроизводство досудебного урегулирования отдельных категорий споров (конфликтов) в порядке медиации.

Задачами же являются расширение сферы применения примирительных процедур, минимизация судебных расходов граждан, выявление заинтересованности населения во внесудебном урегулировании спора.

Круг споров, по которым необходимо проведение медиации, расширен.

Пилотный проект осуществляется по следующим категориям споров (конфликтов):

1) в интересах ребенка (об определении места жительства ребенка, об определении порядка общения родителя с ребенком, об отобрании ребенка от других лиц, о взыскании алиментов на содержание совершеннолетних детей, обучающихся в системе общего среднего, технического и профессионального, послесреднего образования, в системе высшего образования по очной форме обучения в возрасте до 21 года и др.);

2) трудовые, по которым не предусмотрено обязательное досудебное обращение в согласительную комиссию в порядке п. 1 ст. 159 Трудового кодекса Республики Казахстан;

3) наследственные;

4) возникающие между соседями об определении границ земельного участка, о заливе квартиры;

5) о выселении, по вопросам управления кондоминиумом;

6) о расторжении брака и разделе имущества;

7) по договорам займа;

8) страховые [6].

Исходя из практики, можно сделать вывод, что семейная медиация была применена в основном по таким категориям дел, как споры об определении порядка общения с ребенком, определение места жительства детей, дела по спорам о разделе совместно нажитого имущества между супругами и споры о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей и нетрудоспособной супруги. Анализ казахстанской судебной практики свидетельствует о том, что институт семейной медиации активно внедряется в повседневную жизнь казахстанцев.

В разных областях Республики Казахстан постепенно развивается такая альтернатива судебным заседаниям, как медиация. В настоящее время наблюдается тенденция роста показателя рассмотренных гражданских дел в порядке медиации. Анализы показали, что чаще всего судами утверждаются соглашения об урегулировании спора в порядке медиации в основном в сфере брачно-семейных отношений. К примеру, определением Капшагайского городского суда от 18.07.2017 по гражданскому делу по иску О. к К. о расторжении брака утверждено соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, по условиям которого: истец О. отказывается от исковых требований о расторжении брака с целью сохранения семьи, а ответчик

К. не возражает. В связи с заключением соглашения о примирении сторон в порядке медиации в соответствии с пунктами 1–3, согласно п. 1 ст. 548 Налогового кодекса Республики Казахстан подлежат возврату судебные расходы. Производство по данному делу прекращено [7].

Семейная медиация предоставляет широкие возможности спорящим сторонам в поиске выхода из конфликта, в сохранении эмоциональных сил сторон, в недопущении ухудшения отношений или распада семьи, а наоборот, улучшении их за счет более четкого осознания сторонами спора истинных интересов и потребностей друг друга; в обсуждении супругами (близкими родственниками) тех вопросов, которые нельзя обсудить в семейной обстановке, а если в спор вовлечены дети, то медиация помогает родителям в том, чтобы сфокусироваться на индивидуальных потребностях и чувствах их детей и выработать схему дальнейших отношений, а при разводе сохранить свой статус родителей и благоприятные отношения друг с другом.

Семейную медиацию можно считать одним из ведущих направлений государственной семейной политики, целью которой является обеспечение государством необходимых условий для реализации семьей ее функций и повышения качества жизни семьи.

Список использованных источников

1. Конституция Республики Казахстан [Электронный ресурс]: принята на республиканском референдуме 30 авг. 1995 г.: с изм. и доп. по состоянию на 10.03.2017 // Информационная система «ПАРАГРАФ», комплект «ЮРИСТ». – Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005029#pos=3;-44&sdoc_params=text. – Дата доступа: 14.01.2019.

2. О медиации [Электронный ресурс]: Закон Респ. Казахстан от 28 янв. 2011 г. № 401-IV: в ред. от 05.01.2016 // Информационная система «ПАРАГРАФ», комплект «ЮРИСТ». – Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376#pos=1. – Дата доступа: 11.01.2019.

3. Концепция семейной и гендерной политики Республики Казахстан до 2030 года [Электронный ресурс]: утв. Указом Президента Респ. Казахстан, 6 дек. 2016 г., № 384 // Электронное правительство Республики Казахстан. Государственные услуги и информация онлайн. – Режим доступа: <http://egov.kz/cms/ru/law/list/U1600000384>. – Дата доступа: 14.01.2019.

4. О браке (супружестве) и семье [Электронный ресурс]: Кодекс Респ. Казахстан, 26 дек. 2011 г., № 518-IV: с изм. и доп. от

02.07.2018 // Информационная система «ПАРАГРАФ», комплект «ЮРИСТ». – Режим доступа: [.https://online.zakon.kz/Document](https://online.zakon.kz/Document). – Дата доступа: 12.01.2019.

5. Загайнова, С. К. Современные проблемы и перспективы развития практической медиации в России / С. К. Загайнова // Развитие медиации в России: теория, практика, образование. – М. : Инфотропик Медиа. Берлин. – 2012. – С. 17.

6. Положение о реализации пилотного проекта по внедрению досудебного урегулирования споров (конфликтов) по отдельным категориям споров в порядке медиации [Электронный ресурс]: утв. распоряжением Председателя Верх. Суда Респ. Казахстан, 26 янв. 2017 г., № 6001-17-7-4/16 // Сайт Верх. Суда Респ. Казахстан. – Режим доступа: <http://sud.gov.kz>. – Дата доступа: 15.01.2019.

7. Справка-анализ судебной практики рассмотрения гражданских дел в порядке примирительных процедур районными и приравненными к ним судами области за 9 месяцев 2017 года [Электронный ресурс] // Сайт Алматинского областного суда. – Режим доступа: <https://alm.sud.kz/rus/content/spravka-analiz-sudebnoy-praktiki-rassmotreniya-grazhdanskih-del-v-poryadke-primiritelnyh>. – Дата доступа: 15.01.2019.