

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

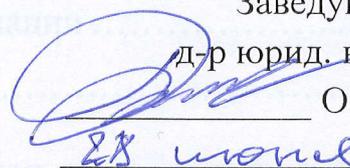
ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра теории государства и права и международного права

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ
ЗАИМСТВОВАНИЯ

Заведующий кафедрой

д-р юрид. наук, профессор

О.Ю.Винниченко



28 июня 2019 г.

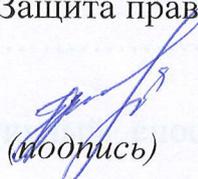
ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(магистерская диссертация)

МЕДИАЦИЯ В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И БИЗНЕСА

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «Защита прав человека и бизнеса»

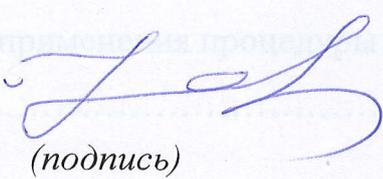
Выполнила работу
Студентка 2 курса
очной формы обучения



(подпись)

Шангина
Ангелина
Эдуардовна

Научный руководитель
д-р ист. наук, профессор
кафедры ТГиПиМП



(подпись)

Климов
Иван
Павлович

Рецензент
кандидат юридических наук,
доцент, директор Автономной
Некоммерческой Организации
«Западно-Сибирский региональный
Центр медиации и права»



(подпись)

Даровских
Юрий
Владимирович

г. Тюмень, 2019

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ, ИСПОЛЬЗУЕМЫХ В МАГИСТЕРСКОЙ ДИССЕРТАЦИИ	C.3
---	-----

ВВЕДЕНИЕ	C. 4 - 11
-----------------------	-----------

Глава 1 ИНСТИТУТ МЕДИАЦИИ: РЕТРОСПЕКТИВНЫЙ И ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТЫ

1.1. Генезис института медиации.....	C. 12 - 30
--------------------------------------	------------

1.2. Теоретико-правовые основы медиации	C. 31 – 36
---	------------

1.3. Принципы медиации.....	C. 37 – 49
-----------------------------	------------

Глава 2 ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И БИЗНЕСА

2.1. Проблемы практической реализации процедуры медиации	C. 50-57
--	----------

2.2. Применение медиации при урегулировании споров, возникающих в сфере семейных правоотношений.....	C. 58 – 65
--	------------

2.3. Медиация при альтернативный способ разрешения конфликтов в предпринимательской деятельности.....	C. 66 – 72
---	------------

2.4. К вопросу о возможности применения процедуры медиации в уголовном процессе России.....	C. 73 - 76
---	------------

ЗАКЛЮЧЕНИЕ	C. 77 - 81
-------------------------	------------

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ	C. 82 – 95
--	------------

ПРИЛОЖЕНИЕ	C. 96
-------------------------	-------

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. В последнее время ведётся активное реформирование правовой системы нашего государства. Уделяется особое внимание механизмам саморегуляции нарушенных прав. Одним из таких механизмов является процедура альтернативного разрешения споров – медиация. Данная процедура относится к неюрисдикционным средствам защиты нарушенных прав. Следует отметить, что неюрисдикционные методы защиты прав представляют собой комплекс мер по восстановлению нарушенных прав без обращения за помощью к компетентным органам. Тем самым, субъекты спорных правоотношений получили возможность урегулировать свой конфликт без обращения в суд по некоторым категориям правовых споров.

Как самостоятельная форма урегулирования конфликтов медиация стала развиваться во второй половине XX столетия в странах англо-саксонской правовой системы. Таким странами стали: Соединённые Штаты Америки, Великобритания, Австрия. После чего медиация пришла и в Европу.

Медиации стала активно применяться в России последнее десятилетие после вступления в силу Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

Процедура медиации происходит с участием третьей нейтральной стороны – медиатора, который помогает сторонам выработать определённое одинаково выгодное для них соглашение по возникшему спору, при этом стороны полностью контролируют процесс принятия решения по урегулированию спора и условиям его разрешения.

Считаем, что появление медиации в России обусловлено следующими факторами:

- 1) Чрезмерная нагрузка на суды. Изменения, происходящие в последнее время в экономической и социальной жизни страны, привели к увеличению числа конфликтных ситуаций и как следствие обращений в суд.

Однако количество судей осталось неизменным. Поэтому возросла нагрузка на судей и судебную систему в целом.

2) Быстрое разрешение конфликта. Отсутствие необходимости прохождения стадий судебного разбирательства. Медиация предоставляет возможность разрешения спора за более короткий промежуток времени.

3) Нейтральность посредника. Медиатор является третьей нейтральной стороной разрешения спора. То есть отношения власти – подчинения, что присуще судебному разбирательству, отсутствуют.

4) Соавторство принимаемого решения. У сторон есть возможность включения в мировое соглашение именно тех положений, которые устраивают каждого участника спора. Такая выработка взаимовыгодного соглашения впоследствии ведёт к гарантированному исполнению положений разработанного соглашения.

5) Сохранение дружественных отношений. Медиация даёт возможность обоим сторонам находиться в позиции выигрыша, когда по итогу судебного разбирательства наличествуют проигравшая и выигравшая стороны. Разрешение конфликтов путём проведения процедуры медиации даёт возможность сторонам найти саму причину возникновения спора и разрешить её, чтобы не допустить в будущем.

Исходя из вышеуказанных факторов, процедура медиации как альтернативный метод разрешения конфликтов является вполне обоснованной.

Предметом исследования выступают: нормы современного российского права, составляющие основы правового регулирования медиации, а также социально-юридические факторы, определяющие эффективность функционирования медиативного процесса в России в сфере защиты прав человека и бизнеса.

Цель исследования. Изучение становления института медиации, анализ его востребованности в России с выявлением основных проблем и разработкой рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства о медиации в сфере защиты прав человека и бизнеса.

Исходя из поставленной цели, нами определены следующие **задачи**:

- проанализировать историю возникновения примирительных процедур начиная с древних времён.
- изучить различные подходы к определению понятия «медиация».
- исследовать существующие принципы данной процедуры.
- рассмотреть систему факторов, которые снижают эффективность реализации принципов примирительной процедуры с участием посредника (медиации).
- проанализировать использование процедуры медиации в проблемных сферах её применения.

Объектом исследования являются: общественные отношения, связанные с функционированием социально-юридического механизма разрешения правовых конфликтов и медиацией как одного из способов разрешения конфликтов.

Степень изученности темы. Вопросы практики применения альтернативного способа урегулирования конфликта с участием посредника (медиации) являются достаточно популярным объектом внимания ученых-процессуалистов. Но, несмотря на это, в научной литературе комплексный исторический анализ теорий зарождения медиации, анализ самого понятия «медиация» и её принципов, а также исследование медиации как процедуры урегулирования конфликтов в сфере защиты прав человека и бизнеса вообще не проводилось.

Исследованию медиации в России посвящены труды таких учёных как: В. О. Аболонин, Н. И. Авдеенко, А.А. Арутюнян, В. А. Воропанов, М. В. Гвоздарева, Н. В. Гришина, Д. Л. Давыденко, С. Л. Дегтярев, А. А. Добровольский, С. К. Загайнова, Н. Б. Зейдер, Е.Н. Иванова, И. Ю. Захарьящева, А. И. Зинченко, В.В. Коломытцева, С. А. Курочкин, С. В. Лазарев, Р.Г. Мельниченко, Е. А.Рубинштейн, О. Ю. Скворцов, Т.В. Худойкина, К.А. Шумова и другие.

Также при работе над диссертацией были использованы труды ряда зарубежных авторов: Х. Бесемер, Д. Лампен, Н.Ж. Berman, E. Blankenburg, Н. Pfeiffer, F. Digmeyer, С. Younes, E. Le Roy и другие.

Таким образом, можно констатировать, что в настоящий момент существует значительное количество работ, посвященных лишь отдельным аспектам медиации, однако детального рассмотрения института медиации в сфере защиты прав человека и бизнеса ещё не проводилось.

Источниковая база: Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ); международные акты и документы международных организаций, федеральные законы, в том числе: Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 года № 95-ФЗ, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года № 138-ФЗ, Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ, Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. №174-ФЗ, Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (ред. 23.07.2013); Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ (ред. от 29.12.2015) «О третейских судах в Российской Федерации»; Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 25.12.2018); Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 23.07.2018); указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации и др.

Методы исследования. При исследовании альтернативного механизма разрешения правовых конфликтов – медиации автором использовались следующие методы:

- **общенаучные методы.** философский, позволивший всесторонне и объективно исследовать социально-юридический механизм разрешения правовых конфликтов и его теоретическую разработанность в юридической науке.

- **системно-структурный метод**, дающий возможность изучить юридический механизм разрешения правовых конфликтов как целостное образование и его структуру. Взаимосвязь механизма и его элементов выражена в том, что, с одной стороны, он играет определяющую роль для своих компонентов, модифицирует их применительно к собственной природе, наделяет специфическими свойствами, а с другой стороны, элементы юридического механизма разрешения правовых конфликтов обладают относительной самостоятельностью и оказывают обратное влияние на механизм;

- **ретроспективный метод**, в соответствии с которым исследовался генезис медиации;

- **социально-правовой метод**, с помощью которого показана обусловленность специфической природы правовых конфликтов, причины их возникновения, проблемы их разрешения;

- **сравнительно-правовой метод**, обеспечивший изучение и сопоставление норм различных государств и международного законодательства в области медиации;

- **формально-юридический метод**, на основе которого проводилось исследование нормативного закрепления медиации и разработка практических рекомендаций совершенствования правовых актов в области применения медиации.

Основные положения, выносимые на защиту:

1. В работе проведён анализ различных теоретических подходов к определению момента возникновения примирительных процедур. Было установлено 3 основные теории становления института медиации: архаичная, государственная, постмодернистская, также выделено 3 этапа становления медиации: первобытное общество, средние века и новое время, наши дни.

2. Проведена систематизация подходов к определению понятия «медиация» в науке конфликтологии и сфере права России, а также дано собственное определение данного понятия.

3. Рассмотрено многообразие подходов к толкованию принципов процедуры медиации в России, которым дана оценка на предмет их значимости для дальнейшего совершенствования медиации в нашей стране.

4. Раскрыты проблемы применения процедуры медиации в России, выявленные в ходе опроса 90 человек, проживающих на территории Уральского федерального округа, а также в ходе изучения Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», а именно:

4.1. неосведомлённости о существовании процедуры медиации в целом,

4.2. недоверие населения к данной процедуре,

4.3. отсутствие единого государственного реестра медиаторов,

4.4. нехватка медиаторов и комнат примирения в удаленной от крупных городов местности,

4.5. отсутствие последовательности проведения данной процедуры.

4.6. отсутствие положений об отводе или замене медиатора.

5. В семейных спорах выявлена проблема выражения мнения ребёнка при решении любого вопроса, затрагивающего его интересы в ходе осуществления процедуры медиации.

6. В сфере предпринимательской деятельности выявлены преимущества процедуры медиации для ведения бизнеса.

7. Высказано мнение о возможности внедрения медиации в уголовный процесс России.

Практическая значимость исследования. Теоретическое значение диссертационной работы определяется тем, что ее научные результаты существенно расширяют и систематизируют представление о сущности медиации, о принципах ее осуществления, что дает возможность законодателю усовершенствовать процедуру применения посредничества (медиации).

Прикладное значение диссертационной работы определяется тем, что ее научные результаты создают основу для совершенствования законодательства

Российской Федерации о медиации. Выводы и практические рекомендации, содержащиеся в работе, могут быть использованы в законотворческой деятельности.

Апробация результатов исследования. Результаты диссертационного исследования прошли апробацию в ходе выступлений диссертанта на международных научно-практических конференциях и форумах: XIV Всероссийская научно-практическая конференция «Россия и современный миропорядок: новые вызовы, политико-правовая модернизация и государственный суверенитет», XIII Межвузовская научно-практическая конференция "Проблемы государства и права в исследованиях студентов", XV Всероссийская научно-практическая конференция «Как нам обустроить Россию? (посильные соображения)», также на форуме молодёжи Уральского федерального округа «УТРО» в 2018 году.

Научная новизна исследования состоит в том, что впервые проведено исследование на тему медиации в сфере защиты прав человека и бизнеса. Выявлены проблемы, обозначившиеся в ходе реализации медиации как альтернативного способа разрешения конфликтов, и предложены пути их решения. Проанализированы наиболее актуальные сферы применения медиации, а также исследован вопрос о возможности внедрения медиации в уголовный процесс России.

Структура работы обусловлена целью, задачами и логикой исследования и состоит из введения, двух глав, заключения, списка использованных источников и литературы, приложения. В первой главе изучается происхождение процедуры медиации за рубежом и России, раскрывается понятие и принципы данной процедуры. Во второй главе анализируются проблемы процедуры альтернативного разрешения споров – медиации в сфере брачно-семейных отношений, предпринимательской деятельности и уголовного процесса.