

Государственное учреждение образования
«Средняя школа № 10 г. Солигорска»

Тренинг
для учащихся
«Медиация как альтернативный способ
разрешения конфликтов»

Виды АРС

Термин «альтернативное разрешение споров» является переводом термина «Alternative Dispute Resolution» (официальная аббревиатура - ADR), используемого в теории права и в законодательстве США. Этот термин стал применяться в США для обозначения неформальных и более гибких процедур урегулирования конфликтов, которые возникли как альтернатива сложному и тяжеловесному государственному правосудию.

К таким процедурам в зарубежных государствах относят: посредничество, доарбитражное производство, предварительная оценка нейтральной стороны, независимое заключение эксперта, арбитраж, третейский суд, согласительная процедура, примирительное производство, переговоры, медиацию, примирение, мини-процесс, мини-суд, омбудсмен, мед-арб, арб-мед и т.п. В США, например, таких процедур насчитывается более 20.

В Республике Беларусь к АРС относят:

- переговоры сторон;
- претензионное производство;
- мировое соглашение,
- медиация (посредничество);
- примирительная процедура в хозяйственном судопроизводстве;
- третейский суд;
- международный коммерческий арбитраж;
- примирительные процедуры в международном коммерческом арбитраже.

Виды и модели медиации

По глубине работы с конфликтом: интегративная и регулятивная.

Разновидности по подходам и методикам:

- фасилитативная (Facilitative) или классическая медиация;
- оценочная медиация (Evaluative) медиация;
- директивная медиация (Directive);
- фандрайзинговая медиация (Fund-Raising);
- ориентированная на разрешение проблем (Problem-solving) медиация;
- ориентированная на достижение цели (Goal-oriented) медиация;
- направленная на достижение соглашения (Settlement-driven) медиация;
- основанная на интересах или интегративная (Interest-based or Integrative) медиация;
- медиация отчаяния или отчаянная медиация (Desperation mediation);
- клиент-центрированная (Client-centered), стороно-центрированная (Party-centered) медиация;
- трансформативная (Transformative) медиация;
- гуманистическая (Humanistic) медиация;
- нарративная (Narrative) медиация;
- познавательная, когнитивная систематическая (Cognitive systemic) медиация;
- экосистемная и ориентированная на семью (Ecosystematic, Familyoriented) медиация;
- онлайн-медиация;
- восстановительная медиация (restorative mediation).

Цель АРС (материально-правовой результат), которую стремятся достичь стороны (сторона) при его использовании (применении): защита субъективных прав, согласование интересов сторон или установление определенных обстоятельств; а также конкретный процессуальный результат применения способа АРС – решение третейского суда или компетентного органа, соглашение об урегулировании спора, экспертное заключение.

Для достижения цели используется два основных метода: разрешение спора либо его урегулирование.

«Разрешение спора» представляет собой применение правовых норм и вынесение обязательного для сторон решения, основанного на законодательстве. Спор разрешается в отношении существующих прав и обязанностей сторон (правоотношений сторон). Метод «разрешения спора» используется при обращении к таким способам АРС, как третейское разбирательство и международный коммерческий арбитраж. В случае «разрешения спора» конфликт сторон сохраняется, так как возможны ситуации, когда разрешение спора устроит только одну сторону – одержавшую победу, либо не устроит обе стороны, поскольку само решение принимается не сторонами спора, а правоприменительным органом.

«Урегулирование конфликта» основано на поиске взаимных интересов, достижении компромисса путем ведения конструктивного переговорного процесса самими сторонами либо при содействии независимого специалиста (переговорщика, посредника, медиатора и пр.). В результате применения метода «урегулирования конфликта» стороны приходят к соглашению об урегулировании конфликта, которое по своей природе может быть новым гражданско-правовым договором. Решение принимается самими сторонами конфликта, они самостоятельно определяют свои будущие отношения. Тем самым конфликт прекращается полностью либо в части, согласованной сторонами.

Принципы АРС делятся на две основные группы:

Базовые принципы АРС:

- 1) свободы выбора и заключения соглашения о применении способа АРС (добровольности и доверительности отношений в сфере АРС);
- 2) диспозитивности (дозволительной направленности регулирования отношений в сфере АРС);
- 3) конфиденциальности;
- 4) процессуального равенства (совместного согласования процедуры АРС);

Специальные принципы АРС:

Третейское (арбитражное) разбирательство: состязательность, безотзывность третейского (арбитражного) соглашения, невозможность пересмотра решения третейского (арбитражного) суда по существу, компетенции; автономность третейского (арбитражного) соглашения, законность.

Медиация, посредничество, переговоры: принцип равенства (равноправия сторон и лиц, содействующих процедуре урегулирования конфликта), примирения сторон, добровольность, проверки исполнимости соглашения об урегулировании спора и др.

Причины выбора медиации

1. Желание сторон и их адвокатов вести переговоры.

2. Скорость течения процесса медиации.
3. Контроль над процессом медиации и выносимым решением.
4. Усталость от участия в конфликте, частое возникновение конфликтов между одними и теми же участниками.
5. Медиация предлагает решение, идеально подходящее конкретной ситуации, выгодное решение с коммерческой точки зрения.
6. Сокращение расходов.
7. Официальное юридическое разбирательство не позволит окончательно урегулировать конфликт.
8. Сохранение отношений или достойное прекращение долгосрочных отношений (члены семьи, соседи, деловые отношения, партнерство, долгосрочные контракты, и так далее).
9. Заинтересованность в сохранении конфиденциальности, возможность проведения отдельных бесед со сторонами.
10. Необходимо устойчивое решение, которое стороны готовы соблюдать.
11. Процесс ориентирован на будущее, а не на прошлое, возможность общих интересов в будущем.

Считается, что медиация (посредничество) более всего приемлема в следующих случаях:

1. Когда конструктивный диалог спорящих участников невозможен без обращения к постороннему для их конфликта лицу.
2. Когда каждый из участников спора имеет свои мотивы, «оправдывающие», объясняющие его позицию, которая ему кажется единственно правильной, но другая сторона не желает его выслушать.
3. Когда стороны желают сохранить конфиденциальность возникшего между ними конфликта.
4. Когда имеется готовность сторон открыто обсуждать суть конфликта и положение вещей.
5. Когда конфликтная ситуация требует оперативного разрешения, а стороны ограничены во времени и средствах.
6. Когда каждая сторона считает себя принципиально готовой к соглашению с другой стороной.
7. Когда стороны хотят в дальнейшем поддерживать отношения друг с другом.

Классификация способов АРС

Наиболее традиционным является деление способов АРС на основные и комбинированные. К основным способам АРС, как правило, относят переговоры, посредничество, арбитраж (третейское разбирательство). «Смешиваясь» друг с другом, они образуют комбинированные формы (посредничество-арбитраж, мини-суд, урегулирование коллективных трудовых споров, независимая экспертиза по установлению фактических обстоятельств дела, омбудсмен, частная судебная система).

По процессуальному методу, используемому для достижения результата:

- состязательные (третейское разбирательство, международный коммерческий арбитраж);
- консенсуальные (переговоры, примирение, посредничество, омбудсмен);

- рекомендательные (арбитраж с рекомендательным решением, минисуд, упрощенный суд присяжных; независимая экспертиза по установлению обстоятельств дела);
- смешанные (посредничество-арбитраж, арбитраж-посредничество, разрешение коллективных трудовых споров).

По возможности применения норм материального права:

- юрисдикционные — основанные на применении норм права (третейское разбирательство, международный коммерческий арбитраж);
- неюрисдикционные — основанные на согласовании интересов сторон (переговоры, примирение, посредничество).

По числу сторон, участвующих в разрешении спора:

- непосредственные (двусторонние или многосторонние) (переговоры сторон; претензионный порядок, установленный сторонами самостоятельно);
- с участием третьей стороны, содействующей разрешению спора либо урегулированию конфликта (посредничество, примирение, арбитраж).

В зависимости от правовой цели:

- защита прав (третейское разбирательство, международный коммерческий арбитраж);
- согласование интересов (переговоры, посредничество, примирение и т. п.);
- установление обстоятельств, имеющих юридическое значение (экспертное заключение, арбитраж без обязательного решения и др.).

По способу формирования компетентного органа:

- по соглашению сторон (третейское разбирательство, посредничество, примирение, экспертное заключение);
- назначение компетентным органом в соответствии с локальным актом организации, администрирующей применение способа АРС (третейское разбирательство, посредничество);
- в соответствии с международным договором либо законом (например, для третейского суда ad hoc — в соответствии Законом «О третейских судах»).

По правовому (процессуальному) результату применения способов АРС последние могут быть классифицированы:

- вынесение решения (третейское разбирательство, международный коммерческий арбитраж; мини-суд, упрощенный суд присяжных; досудебный арбитраж).
- заключение соглашения об урегулировании спора (переговоры, посредничество, примирение).
- заключение мирового соглашения (утверждается решением третейского либо государственного суда).
- экспертная оценка (например, в форме экспертного заключения).
- рекомендация для сторон (например, по согласованию условия примирения).

По степени значимости процессуального результата для сторон:

- выработка обязательного решения или заключение соглашения об урегулировании спора (третейское разбирательство, международный коммерческий арбитраж, посредничество).
- подготовка рекомендации лицом, оказывающим содействие разрешению спора или урегулированию конфликта (арбитраж с рекомендательным решением; мини-суд, упрощенный суд присяжных; примирение).