Историко-правовой анализ правового обеспечения медиации в России

Шпакова Алена Владимировна
Магистрант 2 года обучения
«Кубанский государственный аграрный университет
им. И.Т. Трубилина»
E-mail: shpakowaalena@yandex.ru

Медиация — это старинная форма разрешения споров, предполагающая участие нейтральной незаинтересованной стороны, авторитетной для всех участников.

На протяжении многих веков она с большим успехом применялась в дипломатии, при улаживании конфликтов между соседями, профессиональными группами, политическими партиями, государствами

Мировая история разрешения споров с помощью посредников — это история менявшегося соотношения трех основных форм: — с позиции силы, — посредством принудительного восстановления нарушенного права в судебном порядке; — посредством мирного разрешения спор.1

В древнейший период преобладала насильственная форма. На догосударственном и доправовом этапе развития человеческого общества конфликты, как правило, разрешались по праву сильного.

Основной целью такой процедуры было именно примирение сторон, второстепенной — восстановление справедливости, поскольку примирители в условиях борьбы за выживание племени и высокой агрессивности его членов исходили в первую очередь из насущной необходимости восстановить мир и стабильность в племени и лишь во вторую — из своих представлений о должном и справедливом.

Таким образом, в отличие от современного института посредничества, нейтральное третье лицо могло навязать сторонам свое решение. Можно предположить, что вследствие применения принуждения споры часто удавалось окончить миром, но не обязательно на условиях, вполне удовлетворявших стороны.

Первые сведения об использовании примирительных процедур при разрешении споров и конфликтов у славянских народов относятся к VI веку.

В период действия Русской Правды известно упоминание о существовании медиаторов-судей, которые участвовали в определении «головничества». С XVI века примирительные процедуры предшествовали непосредственному судебному разбирательству и являлись его составной частью. Примирение и соответствующие ему процедуры сохранялись на протяжении длительного исторического периода. Если у древних славян примирение было закреплено обычаем (побратимство), то в XVIII — XIX вв. примирение получило законодательное оформление в виде совестного суда. [1]

В 1775 г. Указом Екатерины Великой были учреждены совестные суды, которые рассматривали гражданские дела в порядке примирительной процедуры. При создании совестных судов учитывалась и особенность правосознания россиян: улаживать споры не по праву, а по совести, преобладание нравственного, или ценностного подхода к праву.

Сохранились документы, подтверждающие интерес к примирительным процедурам в XIX веке. В период 1817 — 1826 гг. был составлен соответствующий проект рескрипта, который был подан на имя министра юстиции Лобанова-Ростовского. [2]

Широкое распространение примирительные процедуры получили в России в крестьянской среде, жизнь которой даже в XIX веке регулировалась посредством неписаных правил и обычаев.

О значении процедуры посредничества в России свидетельствует тот факт, что в первом российском ГПК — Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. — имеется отдельная глава «О примирительном разбирательстве», согласно которой посредники, прежде всего, стремились примирить стороны, а затем, в случае неудачи, выносили решение по существу.

В случае если стороны решили участвовать в процедуре посредничества, проводимой судом, то суд предоставлял им право избрать из его среды одного или двух примирителей; иначе он сам назначал таких примирителей из своих членов.

Наибольшее распространение различных форм договорного разрешения споров имело место в эпоху господства обычного права. Однако его действие не ограничивается эпохой первобытности. У кочевых народов Северного Кавказа существовал суд старейшин — третейский, посреднический суд

До сегодняшнего дня многие народы, в частности в Северо — Кавказском регионе, разрешают споры в соответствии с устоявшимися обычаями. Так, у кабардинцев все внутрисемейные имущественные отношения: порядок использования имущества, распределение имущественных прав и обязанностей между членами семьи, правила раздела имущества, а также его наследования — разрешаются не в судебном порядке, а именно в соответствии с обычно-правовыми установлениями кабардинцев.

Исторический анализ примирительных процедур в России дает основание полагать, что состояние и перспектива этого направления непосредственным образом связаны с политическим режимом государства

В заключение заметим, правовое регулирование примирительных процедур, в частности посреднической деятельности в современной российской правовой системе, нуждается в корректировке. Несмотря на то, что примирительные процедуры в России имеют глубокие исторические корни, в самых разных значениях используются в российских нормативно-правовых актах, понятийный аппарат, роль и место института примирительных процедур в российской правовой системе недостаточно определены, что не может способствовать их эффективному практическому применению.

Список литературы

1. Лоскутова М. Техника медиации по-русски // Консультант. 2010. № 17. С. 87.
2. Российское законодательство X-XX в.в. М., 2010. Т. 3. С. 400.