

УДК 341 (73)

ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ ПРАКТИКИ МЕДИАЦИИ В США

(на примере штата Северная Каролина)

А. З. Джанашиа

старший преподаватель

МГУ имени А. А. Кулешова, г. Могилев, РБ

В статье обсуждается развивающаяся в Беларуси практика медиации. Описаны особенности медиации в Соединенных Штатах Америки. Обсуждаются основные, наиболее развитые направления: семейная финансовая медиация, коммерческая медиация, школьная медиация и ее разновидности, восстановительная медиация. Содержание статьи показывает некоторые различия американской и европейской модели медиации.

Введение

В психологии и конфликтологии медиация рассматривается как технология альтернативного урегулирования споров (alternative dispute resolution, ADR) с участием третьей нейтральной, беспристрастной, не заинтересованной в данном конфликте стороны – медиатора [1]. Современное понимание медиации начало формироваться во второй половине XX в. в странах англо-саксонского права – США, Австралии, Великобритании. В 60-е гг. в США закладываются основы медиации как альтернативного способа разрешения правовых споров. Это время можно охарактеризовать как период активных протестов против войны во Вьетнаме, движения за права человека, нового определения роли полов и массовых студенческих волнений. В отношении протестующих полиция применяла очень строгие наказания. Волонтеры из пенсионеров, общественных адвокатов, родителей вступали в переговоры с представителями власти с целью полного освобождения молодых активистов из полиции или тюрьмы. Практика и идеи, исходившие из этих событий, а также научная активность психологов, культурологов и других ученых привели к тому, что начали активно разрабатываться альтернативы традиционным правовым системам. Сегодня медиация на законодательном уровне закреплена во многих странах мира, соответствующие правовые акты существуют в США, Австрии, Германии, Великобритании, Голландии, Франции, Беларуси, Казахстане. В США медиация распространена повсеместно. В большинстве штатов это обязательная досудебная процедура, установленная местными или федеральными законами.

Основная часть

В современной Беларуси медиация как технология урегулирования споров приобретает все большее значение. Развитие началось “снизу”: в сообществе неформального образования. В январе 2014 г. принят закон Республики Беларусь “О медиации”, на основе которого произошло регламентирование практики медиации “сверху”. Автор и его коллеги надеются, что и практика сообществ,

и закон помогут развивать медиацию, как основу новой культуры конфликта в обществе.

Цель настоящей статьи на примере штата Северная Каролина показать наиболее распространенные в США направления медиативной практики. Предложенные материалы могут выступить основанием для сопоставления американской и белорусской моделей медиации, а также для анализа и структурирования развивающейся медиации в Беларуси. Возможность изучения практики урегулирования споров в США появилась благодаря Агентству по международному развитию USAID Беларусь. Программа профессионального обмена “Медиация как форма альтернативного разрешения конфликтов” проходила в городе Роли, столице штата Северная Каролина. Место стажирования белорусской группы было определено по следующим причинам:

- практика медиации является наиболее прогрессивной в США;
- закон штата о медиации был принят в Северной Каролине в 1995 г., то есть уже прошел апробацию практикой и является важным инструментом урегулирования споров;
- в штате работает Сертификационная комиссия по медиации – независимый орган сертификации и этического контроля за работой медиаторов.

В США суд является наиболее популярным выходом в решении споров в самых разнообразных сферах жизни и деятельности граждан: семья, профессиональные отношения, образование, интеллектуальная собственность, коммерческие отношения, собственность, права и свободы граждан. При этом существует несколько линий развития ситуации до принятия решения судьей (так называемый “суд со множеством дверей”): медиация, арбитраж, третейский суд, и, собственно, судебное разбирательство. Среди всех “дверей” судьи и граждане штата Северной Каролины выбирают медиацию. Причин несколько, но основными являются материальные и временные: судиться в США очень дорого и долго – например, бракоразводный процесс может обойтись супругам в сумму около 100 тысяч долларов и займет около 2 лет. Медиация позволяет сохранить деньги, время и, что самое главное, психологическое здоровье членов семьи. Для государства медиация – это возможность привлекать стороны к совместному разрешению спора, т. е. через особый образом построенный диалог стимулировать активность в принятии соглашения и его исполнении.

Принципы медиации определяют качество переговорного процесса. Соблюдение медиатором принципов является неременным правилом, которое определяет этику профессии. Основой медиации выступают следующие положения:

- нейтральность медиатора;
- конфиденциальность процесса и содержания соглашения;
- прозрачность процесса;
- объективность медиатора;
- уважение сторон и самоуважение медиатора.

В Беларуси важным принципом медиации является добровольность участия сторон в процессе. Подавляющее большинство медиаций в США являются назначенными судом, т. е. принцип добровольности существует только теоретически. По мнению медиаторов штата, это серьезная проблема, которая требует обсуждения и правового разрешения.

Контроль соблюдения медиаторами этического кодекса в Северной Каролине выполняет Сертификационная комиссия штата, которая состоит из 16 членов – судьи в отставке, практикующие адвокаты, медиаторы, представители сообществ

штата. Комиссия осуществляет также подготовку и сертификацию медиаторов. Базовый образовательный курс представляет собой 40-часовой тренинг с обязательной практической подготовкой ("roleplay"). Для получения сертификата медиатора штата Северная Каролина кандидату необходимо иметь управленческий опыт, высшее юридическое или психологическое образование.

Далее рассмотрим основные, наиболее развитые направления медиации, познакомиться с содержанием которых мы имели возможность.

Семейная финансовая медиация. Наибольшее количество случаев для семейной медиации приходится на бракоразводные процессы. Судья с согласия одного или обоих супругов направляет случай в сертифицированные бюро медиации, либо адвокаты супругов нанимают медиаторов. Суть обращения к медиаторам – определение имущественных условий развода и разделение прав на воспитание и опеку детей. К участию в медиации стороны для подтверждения своих позиций могут приглашать финансовых консультантов, семейных психологов, социальных работников, предоставляют финансовые и имущественные отчеты. В процессе медиации стороны общаются в присутствии адвокатов и медиаторов. Семейная финансовая медиация носит чаще всего фасилитативный характер: нейтральный медиатор настраивает диалог, поддерживает и стимулирует высказывания сторон, работает с острыми эмоциями. Здесь можно увидеть отличие от европейской модели семейной медиации, в которой преобладает трансформативный характер – медиатор стремится изменить, восстановить отношения супругов.

Структурно-семейная финансовая медиация идентична с общей технологией: введение, описание конфликта, разбор конфликта, варианты решения проблемы, соглашение [2]. В учебной и методической американской литературе по медиации этапы медиации обозначаются аббревиатурой В.А.Д.Г.Е.Р (В – "начало", А – "сбор информации, фактов", Д – "определение круга проблем", Г – "генерирование идей по решению проблем", Е – "оценка принятых решений", Р – "соглашение") [2].

В Северной Каролине в подавляющем большинстве случаев семейной финансовой медиации общение конфликтующих сторон происходит в кокусе, процесс строится как "челночная медиация" (*"shuttle mediation"*). Разводящиеся супруги находятся со своими адвокатами в разных помещениях, а медиатор исполняет роль "челнока" в переговорах, работая с каждой из сторон поочередно. Главная причина применения техники кокуса – исключить ситуации обострения эмоций, оскорблений, что часто приводит медиацию в тупик. Также, важная причина применения кокуса – ситуации домашнего насилия. Пострадавшая сторона не хочет, чтобы обидчик видел ее чувства и слезы. Более того, как утверждают сами медиаторы, адвокаты сторон избегают встречи с эмоциями противоположной стороны.

Дети в процессе семейной финансовой медиации не участвуют. Однако разделение родителями прав на воспитание детей происходит с учетом мнения и интересов ребенка, которые представляет приглашенный детский психолог.

Отличительной особенностью практики семейной финансовой медиации является прием "MedArb" – "медиация + арбитраж", либо – техника "закрытого конверта". Такой синтетический подход применяется в ситуации тупика в переговорах сторон. Действительно, в медиации замирание процесса происходит довольно часто. Обычно это выглядит либо как заикливание обсуждения ("хождение по кругу"), либо как отказ одной или обеих сторон от высказываний, ответов на вопросы, уход из медиации. Опытный медиатор на этапе описания и

анализа сторонами конфликта уже имеет свое представление о будущем соглашении. Однако, в силу принципа нейтральности в медиации называть решение прямо медиатор не может. Понимая, что в случае, если стороны не договорятся здесь в медиации – дело перейдет в суд, медиатор применяет “MedArb”: становится арбитром и мягко предлагает варианты возможных решений спора.

Школьная медиация. Пребывание ребенка в школе включает его в самые разнообразные виды деятельности и отношений. Многие из них регламентированы правилами школы. В некоторых отношениях – ребенок самостоятельно определяет стратегии поведения. В школах штата Северная Каролина наиболее распространенными конфликтными случаями являются споры между детьми и учителями, администрацией школы, а также ситуации насилия и остракизм, межэтнические и гендерные противостояния.

Во многих школах штата работают школьные службы медиации. Участниками службы могут быть учащиеся разных возрастов (начиная с 12 лет), учителя, школьные психологи, социальные работники. Налаживание службы медиации – инициатива администрации школы, однако есть службы, которые были организованы самими детьми и учителями. Существуют специальные программы по подготовке детей и взрослых медиаторов. Примечательно, что при организации школьной службы медиации существует негласное правило: принимать в качестве медиаторов детей с посредственной академической успеваемостью и поведением. Считается, что дети с девиантным поведением имеют более развитый социальный интеллект и это помогает им быстрее и легче найти общий язык с конфликтующими сторонами. Для школьных служб медиации организована система супервизии для медиаторов школьных служб медиации. Встречи проводятся не менее одного раза в год. В качестве супервизоров выступают медиаторы из других школ или независимые частные медиаторы.

Поскольку школьная медиация некоммерческая деятельность, то разработка обучающих программ, проведение тренингов, запуск и поддержание службы осуществляется на средства общественных или коммерческих организаций, частично – за счет государства или администрации школы.

Как показывает анализ зарубежных и отечественных практик, собственный опыт подготовки школьной службы медиации (Средняя школа № 1 в п. Боровляны, Минский район), конфликтный менеджмент в школе – тема очень актуальная и перспективная, и требует ее дальнейшего исследования и развития.

В школьной медиации можно выделить некоторые ее вариации:

– *медиация для прогульщиков (truancy mediation)*: в штате Северная Каролина предусмотрена административная ответственность ребенка или родителей за прогулы занятий. В качестве наказания судьей может быть применен штраф для родителей или исключение ребенка из школы без возврата уплаченных денег за образование (если это частная школа). До разбирательства в суде назначается медиация. Сторонами в медиации могут выступить: ребенок и родители; ребенок, родители и учитель, социальный работник, психолог; семья и администрация школы.

Интересы родителей, администрации школы представляют адвокаты. Интересы ребенка представляют родители или детский психолог. Школьная медиация подчинена общей структуре и проходит в форме конференции за круглым столом. Обязательным этапом работы медиатора в настоящем случае является предварительная работа: собирается информация об обстоятельствах конфликта (например, причины прогулов, неуспеваемости, документы о состоянии здоро-

вья ребенка, родителей), мнения окружающих об участниках конфликта. Особенность “медиации для прогульчиков” заключается в том, что и школа, и родитель заинтересованы в дальнейшем обучении ребенка и благополучном ее окончании. Поэтому школьная медиация в некоторых случаях выглядит как юридическая консультация для родителей или как школьно-семейный консилиум: как вернуть ребенка в школу. При этом педагогическую сторону вопроса ни адвокаты, ни медиатор стараются не затрагивать.

– “суд” для прогульчиков (*truancy court*): форма школьной медиации, применяется в случае непосещения учащимся занятий или в ситуации мелких правонарушений. Обычно проводится до медиации. В качестве фасилитатора собрания выступает медиатор, для судейства приглашается сторонний социальный работник, приглашаются родители (иногда представляют интересы ребенка), представители администрации школы, учащиеся старших классов и сам “виновный”. Итогом дискуссии становится соглашение между администрацией школы, родителями, ребенком, за исполнением которого ведется наблюдение по определенной схеме. По окончании срока, отведенного на исполнение соглашения, медиатором, при необходимости, готовится отчет для суда о выполнении учащимся своих обязательств.

– медиация ровесников (*peer-mediation*): посредниками в детском конфликте выступают дети одного возраста, взрослые медиаторы в процессе не принимают участия. Взрослый при урегулировании детского конфликта всегда уже будет сознательно или бессознательно влиять своей взрослостью на стороны.

– системная школьная медиация: подразумевает акцентирование внимания учащихся на конфликтологических аспектах учебных предметов: литературы (конфликт Монтеки и Капулетти), истории (войны, перемирия, переговоры), биология (борьба за выживание) и др. Также предусмотрен общешкольный курс по конфликтному менеджменту для учителей и учащихся.

Восстановительная медиация (restorative mediation): специализированный подход к правонарушениям, преступлениям и конфликтам (в том числе, с участием несовершеннолетних). Восстановительная медиация – это процесс, в котором медиатор создает условия для восстановления способности людей понимать друг друга и договариваться о приемлемых для них вариантах разрешения проблем (при необходимости – о заглаживании причиненного вреда), возникших в результате конфликтных или криминальных ситуаций. В ходе восстановительной медиации важно, чтобы стороны имели возможность освободиться от негативных состояний и обрести ресурс для совместного поиска выхода из ситуации [3]. В Северной Каролине процедура восстановительной медиации – это весомая альтернатива ювенальному суду, который работает в штате с правонарушениями и преступлениями, совершенными детьми в возрасте 13–16 лет. Участие сторон в восстановительной медиации добровольное и конфиденциальное. Для организации встречи медиатором инициируется “Процесс приведения обидчика к обиженной стороне” (Victim Offender Reconciliation Process, VORP). Мотивами участия обидчика в медиации являются желание разрешить конфликт до суда.

В случаях насилия обиженная сторона часто отказывается от встречи с обидчиком. В таком случае медиатор проводит дебрифинг только с обидчиком: рефлексия случая, выявление чувств и эмоций обидчика, обиженной стороны, определение нанесенного обиженной стороне материального и морального вреда. По окончании встречи обидчик подписывает соглашение “с самим собой”, которое по определенной схеме проверяется на прочность. Исполнение самообязательств мотивируется остановкой судебного разбирательства в его отношении. Обижен-

ной стороне о медиации не сообщается. Восстановительный подход имеет существенный психолого-педагогический воспитательный потенциал, поскольку ответственность в возмещении вреда, исполнение обязательств описанных в итоговом соглашении возлагается на обидчика.

Медиация по телефону, веб-медиация (phone mediation/web-mediation): процесс медиации проходит на расстоянии – конференц-связь по телефону или видеосоединение через интернет. Телефонный или видеозвонок сторонам конфликта рассматривается как медиативная встреча, которая протекает по общей структуре. В процессе могут принимать участие адвокаты сторон. Соглашение, принятое в результате медиации имеет юридическую силу. Дистантный подход дает возможность принимать участие в медиации людям с ограниченными возможностями здоровья, либо в случае удаленного места жительства.

Медикейт (medicate): медиация в сфере отношений граждан и страховых компаний. В США крупные страховые компании стремятся отказать в страховых выплатах гражданам. Пострадавшие в несчастных случаях, чтобы возместить свои потери, часто не могут оплатить ни услуги адвоката, ни медиатора. Сообщества частных адвокатов и медиаторов на волонтерских началах оказывают свои услуги пострадавшим: представляют интересы граждан в медиации (в медикейт).

Заключение

В качестве вывода ко всему изложенному можно сказать, что принципы, этапы и этика технологии медиации в США схожи с технологией, распространенной в Беларуси. Процесс медиации в Северной Каролине имеет стилевые особенности, которые могут выступить в качестве дополнительных приемов ведения диалога сторон.

В заключении следует отметить, что, и по словам самих медиаторов, и согласно специальной литературе, медиация в США в самом начале своего пути не пользовалась популярностью среди судей, адвокатов или простых граждан. Принятие в 1995 г. закона штата о медиации позволило развиваться медиации. Негативным моментом регламентации процесса медиации является обесценивание принципа добровольности участия в переговорах.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Базовый курс медиации : рефлексивные заметки / М. С. Бойко [и др.] ; под общ. ред. С. В. Лабода. – Минск : Медисонт, 2011. – 316 с.
2. *Bush, R. B.* The Promise of Mediation: Responding to Conflict Through Empowerment and Recognition / R. B. Bush, J. P. Folger. – San Francisco, CA : Jossey-Bass Publishers, 1994.
3. *Максудов, Р. Р.* Восстановительная медиация: идея и технология : методические рекомендации / Р. Р. Максудов. – М. : Институт права и публичной политики, 2009. – 72 с.

Поступила в редакцию 02.07.2014 г.

Контакты: (+375 29) 664-27-63 (Джанашаи Арсений Зурабович)

Summary

The article touches upon mediation practice in Belarus. The characteristics of mediation in the United States of America are featured. The main most developed directions are considered: family financial mediation, commercial mediation, school mediation and its versions, recovery mediation. The contents of the article display some distinctions of the American and European models of mediation.