

УДК 347.91/95

DOI: 10.54649/2077-9860-2021-1-107-113

М.Ж. Тлепова¹

¹Каспийский общественный университет,

Республика Казахстан, г. Алматы

E-mail: tleпова.mira@mail.ru

ПРОЦЕДУРА МЕДИАЦИИ В СУДОПРОИЗВОДСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация

В статье рассматриваются вопросы, раскрывающие особенности правового регулирования процедуры медиации. Дается понятие, цели, задачи института медиации, принципы, внедрение института медиации в гражданское и уголовное судопроизводство, которое способствует созданию и развитию в Республике Казахстан эффективного института медиации. Правоприменительная практика показывает, что с момента принятия Закона РК «О медиации» этот способ разреше-

ния правовых споров развивается очень активно и все больше воспринимается международным сообществом как универсальный способ разрешения споров. На сегодняшний день практика показала, что медиация преимущественно реализуется при урегулировании частноправовых конфликтов, гораздо реже она используется в сфере уголовного процесса.

Ключевые слова: медиация, медиативное соглашение, досудебное урегулирование, правовой конфликт, стороны конфликта, правовые нормы, обязательства, процессуальное законодательство, посредник.

М.Ж. Тлепова¹

¹Каспий қоғамдық университеті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.
E-mail: tlepova.mira@mail.ru

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ СОТ ІСІН ЖҮРГІЗУДЕГІ МЕДИАЦИЯ РӘСІМІ

Аңдатпа

Мақалада медиация рәсімін құқықтық реттеудің ерекшеліктерін ашатын мәселелер қарастырылады. Медиация институты ұғымы, мақсаттары, міндеттері, қағидаттары, Қазақстан Республикасында тиімді медиация институтын құруға және дамытуға ықпал ететін азаматтық және қылмыстық сот ісін жүргізуге медиация институтын енгізу беріледі. Құқық қолдану практикасы "Медиация туралы" ҚР Заңы қабылданған сәттен бастап құқықтық дауларды шешудің бұл тәсілі өте белсенді дамып келе жатқанын және халықаралық қоғамдастық дауларды шешудің әмбебап тәсілі ретінде қабылданатынын көрсетеді. Бүгінгі күні тәжірибе көрсеткендей, медиация көбінесе жеке-құқықтық қақтығыстарды реттеу кезінде жүзеге асырылады, ол қылмыстық процесс саласында аз қолданылады.

Түйінді сөздер: медиация, медиативтік келісім, сотқа дейінгі реттеу, құқықтық жанжал, жанжал тараптары, құқықтық нормалар, міндеттемелер, іс жүргізу заңнамасы, делдал.

M. Tlepova¹

¹Caspian Public University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty
E-mail: tlepova.mira@mail.ru

MEDIATION PROCEDURE IN THE JUDICIAL PROCEEDINGS OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Annotation

The article deals with the issues that reveal the features of the legal regulation of the mediation procedure. The concept, goals, objectives of mediation, principles, introduction of mediation in civil and criminal proceedings, which contributes to the creation and development of the Republic of Kazakhstan effective mediation. Law enforcement practice shows that since the adoption of the Law "On mediation", this method of resolving legal disputes has been rapidly developing and increasingly perceived internationally as the universal method of dispute resolution. To date, practice has shown that mediation is mainly implemented in the settlement of private-legal conflicts, much less often it is used in the field of criminal proceedings.

Keywords: mediation, mediation agreement, pre-trial settlement, legal conflict, parties to the conflict, legal norms, obligations, procedural legislation, mediator.

В Республике Казахстан отправной точкой возникновения института медиации стал Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 г. № 858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года», в которой, подводя главные итоги реализации Концепции, речь шла о существенном обновлении основных отраслей национального

законодательства. Одним из направлений реформирования гражданского процессуального права явилось закрепление разнообразных путей и способов достижения компромисса между сторонами частно-правовых конфликтов (медиация, посредничество и другие) как в судебном, так и во внесудебном порядке, в том числе обязательности обсуждения возможно-

сти использования мер, примирительных процедур при подготовке дела к судебному разбирательству, а также развитие внесудебных форм защиты гражданских прав [1].

Касательно уголовного судопроизводства в Концепции правовой политики Республики Казахстан также был намечен вектор реформирования, направленный на разработку оптимальных правовых механизмов, предусматривающих эффективное применение уголовно-процессуального законодательства и законодательства об оперативно-розыскной деятельности, в целях быстрого и полного раскрытия преступлений, изобличения и привлечения к уголовной ответственности лиц, их совершивших, справедливого судебного разбирательства и надлежащего применения уголовного закона. Одним из основных направлений совершенствования уголовно-процессуального права явилось постепенное введение новых институтов восстановительного правосудия, основанных на примирении сторон и возмещении причиненного вреда.

Таким образом, Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года явилась первоосновой для закрепления и дальнейшего развития института медиации и в гражданском и в уголовном процессе.

Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года «О медиации» [2] сферой применения определяет споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам об уголовных проступках, преступлениях небольшой и средней тяжести, а также тяжких преступлениях в случаях, предусмотренных ч.2 ст. 68 УК РК, если иное не установлено законами Республики Казахстан, и отношения, возникающие при исполнении исполнительного производства.

Законом Республики Казахстан от 17 февраля 2012 года № 565-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования апелляционного, кассационного и надзорного порядка рассмотрения дел, повышения уровня доверия и обеспечения доступности к правосудию» [3] были внесены соответствующие поправки в Гражданский кодекс РК, Уголовный кодекс РК, Гражданский процессуальный кодекс РК, Уголовно-процессуальный кодекс РК, а также в Кодекс

Республики Казахстан «Об административных правонарушениях».

Закон Республики Казахстан «О медиации» определяет медиацию как процедуру урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон (ст. 2 ЗПК). Также следует отметить, что в Республике Казахстан медиаторы осуществляют свою деятельность как на профессиональной основе (профессиональный медиатор), так и на непрофессиональной основе. Медиатором может быть независимое, беспристрастное, не заинтересованное в исходе дела физическое лицо, выбранное по взаимному согласию сторон медиации, включенное в реестр медиаторов и давшее согласие на выполнение функции медиатора.

Закон определяет случаи, когда профессионалы могут осуществлять медиацию. Так, ст. 10 предоставляет такое право: 1) лицам, имеющие высшее образование, достигшим двадцатипятилетнего возраста, имеющим документ (сертификат), подтверждающий прохождение обучения по программе подготовки медиаторов, утверждаемой в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, и состоящим в реестре профессиональных медиаторов; 2) судьям в отставке.

На непрофессиональной основе в качестве медиаторов могут выступать 1) лица, достигшие сорокалетнего возраста и состоящие в реестре непрофессиональных медиаторов; 2) судьи при проведении примирительных процедур в суде в соответствии со ст. 24 ГПК РК.

Глава 17 ГПК РК [4] в ст.ст. 179-180 регламентирует порядок урегулирования спора (конфликта) в порядке медиации. Согласно закону стороны вправе до удаления суда для вынесения решения в судах первой, апелляционной, кассационной инстанций заявить ходатайство об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации при содействии судьи или медиатора. Порядок процедуры медиации выглядит следующим образом:

1. Судья, который проводит медиацию, назначает день проведения медиации и извещает стороны о времени и месте ее проведения. При этом, по ходатайству сторон суд вправе отложить процедуру медиации и вызвать на медиацию других лиц, если их участие будет способствовать урегулированию спора (конфликта).

2. Если стороны не достигли соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации при содействии судьи до принятия искового заявления, материалы, имеющие отношение к делу, передаются на рассмотрение другому судье. С согласия сторон дело может быть рассмотрено судьей, проводившим медиацию.

3. При поступлении ходатайства об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации при содействии судьи по делу, находящемуся в производстве суда первой или апелляционной инстанции, суд вправе приостановить производство по делу на срок не более десяти рабочих дней.

4. При поступлении ходатайства об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации при содействии медиатора по делу, находящемуся в производстве суда первой или апелляционной инстанции, и представлении договора, заключенного сторонами с медиатором, суд обязан приостановить производство по делу на срок не более одного месяца.

5. Ходатайство сторон об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации может быть заявлено в суде кассационной инстанции, если это не требует дополнительных процессуальных действий и приостановления рассмотрения дела. Одновременно с ходатайством в суде кассационной инстанции стороны должны представить соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации.

6. Протокол проведения медиации в суде не ведется.

7. Если соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации заключено на стадии исполнения судебного акта, оно представляется на утверждение в суд первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в суд, вынесший указанный судебный акт.

8. Судья (состав суда), в производстве которого находится дело, проверяет содержание соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации и выносит определение о его утверждении и прекращении производства по делу.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан наделяет медиатора следующими правами:

1) знакомиться с информацией, предоставляемой сторонам медиации органом, ведущим уголовный процесс;

2) знакомиться с данными об участниках уголовного процесса, являющихся сторонами медиации;

3) встречаться с участниками уголовного процесса, являющимися сторонами медиации, наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности встреч в соответствии с уголовно-процессуальным законом;

4) содействовать сторонам в заключении соглашения о достижении примирения в порядке медиации.

При этом медиатор обязан:

1) при проведении медиации действовать только с согласия сторон медиации;

2) до начала медиации разъяснить сторонам медиации ее цели, а также их права и обязанности;

3) не разглашать сведения, ставшие ему известными в связи с проведением процедуры медиации.

Медиатор вправе с согласия сторон осуществлять процедуру медиации с момента регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении и на последующих стадиях уголовного процесса до вступления приговора в законную силу (ст. 85 УПК) [5].

В уголовном судопроизводстве процедура медиации связана с институтом примирения. Так, согласно ст. 170 УПК по итогам рассмотрения гражданского иска в уголовном деле суд выносит решение об утверждении мирового соглашения либо соглашения об урегулировании спора в порядке медиации по гражданскому иску и прекращении производства по нему (п.5 ч.1). Также, при решении вопроса о возможности назначения судебного заседания судья должен выяснить в отношении каждого из подсудимых не допущены ли при производстве досудебного расследования соглашения о достижении примирения в порядке медиации (п.3 ст. 320 УПК). При невозможности разбирательства дела вследствие проведения процедуры медиации суд выносит постановление об отложении разбирательства дела на определенный срок (ч.1 ст. 341 УПК). При разъяснении подсудимому его прав председательствующий разъясняет подсудимому его права в главном судебном разбирательстве, предусмотренные ст. 65 УПК, а также право на примирение с потерпевшим в предусмотренных законом случаях, в том числе и в порядке медиации. Потерпевшему, частному обвинителю, гражданскому истцу и гражданскому ответчику аналогичное право также разъясняется. При этом, суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайств о достижении примирения в порядке медиации.

Согласно ст. 328 УПК РК по делам о преступлениях небольшой, средней тяжести, а также тяжких преступлениях производится сокращенный порядок судебного разбирательства при заключении соглашения о достижении примирения в порядке медиации.

При производстве по уголовным делам частного обвинения до начала судебного разбирательства судья также обязан разъяснить сторонам возможность примирения, в том числе в порядке медиации. В случае поступления от них заявления о достижении примирения в порядке медиации производство по делу по постановлению судьи прекращается (ч. 6 ст. 409 УПК).

Порядок рассмотрения дел в апелляционной инстанции в случае заявления сторонами ходатайств, если в связи с их удовлетворением требуется время для заключения соглашения о достижении примирения в порядке медиации, суд объявляет перерыв и при необходимости продлевает срок рассмотрения дела в апелляционной инстанции (ст. 429 УПК). В случае, если при заключении процессуального соглашения или соглашения о достижении примирения в порядке медиации в суде первой инстанции суд апелляционной инстанции проверяет обстоятельность их заключения.

Нельзя не согласиться с тем, что восстановительное правосудие помогает людям самим исправить зло, причиненное конфликтами и преступлениями. Восстановительный подход в разрешении конфликтов и криминальных ситуаций с помощью медиаторов помогает реализовать важные для общества ценности: исцеление жертв преступлений, заглаживание вреда силами обидчиков, участие в этом процессе ближайшего социального окружения [6, с. 29].

Закон РК «О медиации» регламентирует условия проведения данной процедуры. Проведение медиации осуществляется по взаимному согласию сторон и при заключении между ними договора о медиации. Медиация при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, может быть применена как до обращения в суд, так и после начала судебного разбирательства.

Судьи и должностные лица органов, осуществляющих уголовное преследование, не вправе в какой-либо форме принуждать стороны к медиации. Предложение стороне обратиться к медиации может быть сделано по

просьбе другой стороны, судом или органом уголовного преследования.

Проведение медиации начинается со дня заключения сторонами медиации договора о медиации. Если одна из сторон направила в письменной форме предложение об обращении к медиации и в течение десяти календарных дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на применение медиации, такое предложение считается отклоненным.

Для проведения медиации стороны по взаимному согласию выбирают одного или нескольких медиаторов. При этом, организация медиаторов может рекомендовать кандидатуру медиатора (медиаторов), если стороны направили в указанную организацию соответствующее обращение.

Сроки проведения медиации определяются договором о медиации. Так, медиация при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, должна быть завершена не позднее тридцати календарных дней со дня заключения договора о медиации. В случаях необходимости по взаимному решению сторон срок проведения медиации может быть продлен до тридцати календарных дней, но не более шестидесяти календарных дней в совокупности (ч.1 ст. 23 Закона). Что касается уголовного судопроизводства, то медиация должна быть осуществлена в установленные уголовно-процессуальным законом сроки досудебного и судебного производства (ч.4 ст.24 Закона).

Если медиация осуществляется вне рамок гражданского либо уголовного процесса, медиатор и стороны должны принимать все возможные меры для того, чтобы указанная процедура была прекращена в срок не более тридцати календарных дней. В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора (конфликта), с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения медиации может быть увеличен по договоренности сторон медиации и при согласии медиатора, но не более чем на тридцать календарных дней.

В случае, когда стороны принимают решение о разрешении спора (конфликта) путем медиации, между ними составляется договор о медиации, оформленный в письменной фор-

ме. Когда стороны достигают соглашения об урегулировании спора (конфликта), оно также заключается в письменной форме и подписывается сторонами. При достижении соглашения в ходе гражданского процесса, оно незамедлительно направляется судье, в производстве которого находится гражданское дело для утверждения. В уголовном судопроизводстве, как правило, направлено на заглаживание причиненного потерпевшему вреда и примирение лица, совершившего уголовное правонарушение, с потерпевшим. Оно незамедлительно направляется органу, ведущему уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело. Соглашение счита-

ется вступившим в силу в день его подписания сторонами.

Таким образом, из вышесказанного можно сделать вывод о том, что медиация, как альтернативный способ разрешения правового конфликта, наиболее эффективна, поскольку ее целями являются достижение варианта разрешения спора, устраивающего обе стороны медиации, а также снижение уровня конфликтности сторон. В уголовном процессе медиация способствует более широкому применению института примирения сторон при производстве по уголовным делам, а также созданию условий единообразного применения альтернативных процедур разрешения уголовных конфликтов.

Список использованных источников:

1. Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» (с изменениями и дополнениями от 16.01.2014 г.) [Электронный ресурс] // Информационные системы ПАРАГРАФ. - URL: /https://online.zakon.kz (дата обращения 10.02.2021 г.).
2. Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 401-IV «О медиации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационные системы ПАРАГРАФ. - URL: /https://online.zakon.kz (дата обращения 10.02.2021 г.).
3. Закон Республики Казахстан от 17 февраля 2012 года № 565-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования апелляционного, кассационного и надзорного порядка рассмотрения дел, повышения уровня доверия и обеспечения доступности к правосудию» [Электронный ресурс] // Информационные системы ПАРАГРАФ. - URL: /https://online.zakon.kz (дата обращения 10.02.2021 г.).
4. Кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V «Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.07.2020 г.) [Электронный ресурс] // Информационные системы ПАРАГРАФ. - URL: /https://online.zakon.kz (дата обращения 15.01.2021 г.).
5. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационные системы ПАРАГРАФ. - URL: /https://online.zakon.kz (дата обращения 10.02.2021 г.).
6. Максудов Р.Р. Базовые элементы концепции восстановительной медиации //Материалы международной научно-практической конференции «Состояние и перспективы развития института медиации в условиях социальной модернизации Казахстана». - 19 октября 2012 года – Астана: ГУ «Институт законодательства Республики Казахстан», 2012. – С. 29-34.

References:

1. Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 24 avgusta 2009 goda № 858 «O Kontseptsii pravovoy politiki Respubliki Kazakhstan na period s 2010 do 2020 goda» (s izmeneniyami i dopolnениyami ot 16.01.2014 g.) [Elektronnyy resurs] // Informatsionnyye sistemy PARAGRAF. - URL: /https://online.zakon.kz (data obrashcheniya 10.02.2021 g.).
2. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 28 yanvarya 2011 goda № 401-IV «O mediatsii» (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 01.01.2021 g.) [Elektronnyy resurs] // Informatsionnyye sistemy PARAGRAF. - URL: /https://online.zakon.kz (data obrashcheniya 10.02.2021 g.).
3. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 17 fevralya 2012 goda № 565-IV «O vnesenii izmeneniy i dopolneniy v nekotorye zakonodatelnyye akty Respubliki Kazakhstan po voprosam sovershenstvovaniya apellyatsionnogo, kassatsionnogo i nadzornogo poryadka rassmotreniya del, povysheniya

- urovnya doveriya i obespecheniya dostupnosti k pravosudiyu» [Elektronny resurs] // Informat-sionnye sistemy PARAGRAF. - URL: /<https://online.zakon.kz> (data obrashcheniya 10.02.2021 g.).
4. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 31 oktyabrya 2015 goda № 377-V «Grazhdansky protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 07.07.2020 g.) [Elektronny resurs] // Informat-sionnye sistemy PARAGRAF. - URL: /<https://online.zakon.kz> (data obrashcheniya 15.01.2021 g.).
 5. Ugolovno-protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan ot 4 iyulya 2014 goda № 231-V (s izme-neniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 02.01.2021 g.) [Elektronny resurs] // Informat-sionnye sistemy PARAGRAF. - URL: /<https://online.zakon.kz> (data obrashcheniya 10.02.2021 g.).
 6. Maksudov R.R. Bazovye elementy kontseptsii vosstanovitelnoy mediatsii //Materialy mezhdun-arnodnoy nauchno-prakticheskoy konferentsii «Sostoyaniye i perspektivy razvitiya instituta me-diatsii v usloviyakh sotsialnoy modernizatsii Kazakhstana». - 19 oktyabrya 2012 goda – Astana: GU «Institut zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan», 2012. – S. 29-34.