

Секция «Альтернативные способы урегулирования правовых конфликтов»

## Медиация по семейным спорам: опыт США

Научный руководитель – Кудрявцева Елена Васильевна

*Бадмаев Санан Баатрович*

*Студент (магистр)*

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Москва, Россия

*E-mail: sananser@mail.ru*

С конца XIX Соединённые Штаты Америки (далее США) являются одной из высокоразвитых, экономически благополучных стран мира. США занимают лидирующие позиции по ВВП, ВВП на душу населения, индексу развития человеческого потенциала (ИЧРП) [8] и по ряду других социально-экономических показателей. Усовершенствование общественных отношений, развитие гражданского оборота и экономики, усложнение и запутанность прецедентного права, механическое действие правовых норм (негибкость права), непредсказуемость судебного решения - явные причины возникновения перегруженности, неэффективности судебной системы и, как следствие, неудовлетворённости участников общественных отношений результатом судебных тяжб, а также их неуважением и разочарованием по отношению к закону и правосудию [3]. Дробление процессуального права на федеральное и отдельных штатов, разнообразие регламентов, установленных для судов одинакового назначения (например, судов первой инстанции), - черты, многократно увеличивающие сложность судопроизводства с вытекающими отсюда неблагоприятными последствиями для граждан [4]. Названные причины стали призывом к действию для американских учёных-правоведов, политиков, адвокатов, судей, других представителей юридической профессии. Впоследствии ими был найден оптимальный выход - активное развитие, внедрение и популяризация альтернативных (внесудебных) способов разрешения споров (*Alternative Dispute Resolution*).

Одним из видов альтернативного разрешения споров (далее АРС) является **медиация (посредничество)**. Под медиацией в США понимается *не имеющий обязательной юридической силы метод альтернативного разрешения споров, с привлечением посредника (третьей нейтральной стороны), который способствует сторонам в достижении взаимовыгодного, приемлемого решения* [5]. В Соединённых Штатах использование медиации как инструмента урегулирования споров, в том числе по семейным делам (раздел совместно нажитого имущества, споры о месте жительства ребёнка при раздельном проживании супругов, определение размера алиментов и другие категории правовых споров) существенно возросло в конце 70-х годов XX века - гораздо быстрее, чем других методов АРС [6]. Как указывает В.В. Аргунов, «область альтернативного урегулирования семейных споров в США набирала обороты быстрее всех, так как растущее число разводов привело к перезагрузке судов брачно-семейными делами» [1]. Немаловажна и конфиденциальность процедуры медиации, качество весьма важное для категории семейных споров.

Семейные споры, рассматриваемые в судах, возникают за их пределами и в процессе доведения до суда могут подвергнуться значительным изменениям: сущность любого конфликта, попадающего в суд, должна быть сформулирована юридическим языком; первоначальные требования сторон могут быть изменены под давлением адвокатов, для которых, зачастую, первостепенной задачей является победа в суде; изначальное содержание дела может расширяться за счёт привлечения к рассмотрению большего количества событий, взаимосвязей. Во многих случаях участники конфликта способны найти более удовлетворительный способ его разрешения, чем могут предложить профессиональные юристы,

вынужденные применять общие правовые средства на основе ограниченных знаний о подробностях конфликта. Нельзя не отметить и то, что определенные судебные решения по семейным делам, прошедшие через проверочные инстанции, могут стать прецедентом, и, как следствие, суды смогут применять выводы из одних дел по отношению к другим, часто не похожим по фактическим обстоятельствам на изначальный прецедент. Семейные споры по своей природе отличаются своей «деликатностью», многообразием и, как правило, излишней эмоциональностью отношений, складывающихся между супругами в браке, их детьми. Стороны семейного конфликта, как правило, не способны к холодному рациональному мышлению, часто не могут сформулировать свои желания и цели, определить позиции. Поэтому особо важно сохранить доверительные, дружеские отношения между супругами, не создать психологической травмы для ребёнка (детей), которые оказались невольными участниками конфликта.

В федеральных актах США достаточно часто содержится упоминание процедуры посредничества. Самой же первой сферой применения медиации стали конфликты во взаимоотношениях между работодателями и работниками и их профсоюзами в области железнодорожных перевозок. Так, ещё в 1934 году Конгрессом США были внесены поправки в федеральный *Акт об охране труда работников железнодорожных путей 1926 года (Railway Labor Act)*, которые предусматривали создание **Национального Совета по медиации (National Mediation Board)**. Практика же использования медиации по семейным делам в США берет своё начало в 1939 году, когда в штате Калифорния суды стали предлагать желающим развестись супругам консультации с независимым экспертом с целью примирения супругов и возможностью сохранить брак. В связи с увеличением дел, связанных с опекой, услуги посредника в последствии переориентировались на данную категорию дел. Тем не менее, идея посредничества при разводе супругов побудила власти таких штатов, как Калифорния, Миннесота и Висконсин, в 1970-х годах создать так называемые примирительные суды (*conciliation courts*), которые впоследствии стали развиваться и в других штатах [7].

В 2000 году **Ассоциацией судов по семейным делам (Association of Family and Conciliation Courts)**, **Ассоциацией по урегулированию конфликтов (Association for Conflict Resolution)** на федеральном уровне приняты **Модельные правила семейного медиатора (Model Standards of Practice for Family and Divorce Mediation)**. Как указывает В.В. Аргунов, «правила призваны служить профессиональными стандартами семейных медиаторов, информировать стороны о возможностях семейной медиации, повысить доверие в обществе к процессу урегулирования спора с участием посредника» [2]. В названном акте установлены принципы семейной медиации, случаи её проведения, требования к семейному медиатору (сделан особый акцент на *безупречном* знании медиатором семейного законодательства). Медиатор должен учитывать культуру и религию членов семьи, а случае его заинтересованности в исходе процедуры - взять отвод (пункт IV). Немаловажно требование преимущественного интереса несовершеннолетних детей по результатам проведения процедуры медиации, закреплённое в пункте VIII Правил. Пунктом IX также предусмотрены действия по профилактике и нейтрализации последствий домашнего насилия.

Таким образом, в историческом контексте именно Соединенные Штаты стали страной, где медиация стала важнейшим видом АРС при урегулировании семейных споров, доказав на практике свои преимущества. Закрепившись в США в качестве эффективного механизма урегулирования семейных споров, медиация стала проникать в правовые порядки других стран как англо-саксонской правовой традиции, так и континентальной.

### Источники и литература

- 1) Альтернативное разрешение споров: Учебник / Под ред. Е.А. Борисовой – М. 2019., С. 193. Автор главы – В.В. Аргунов.
- 2) Альтернативное разрешение споров: Учебник / Под ред. Е.А. Борисовой – М. 2019., С. 196. Автор главы – В.В. Аргунов.
- 3) Паунд Р. Причины распространённой неудовлетворенности отправлением правосудия / Суд. АРС. Медиация: Сборник статей / Составитель Ц.А. Шамликашвили. – М. 2017., С. 12.
- 4) Пучинский В.К. Гражданский процесс США – М. 1979., С. 131.
- 5) Black's Law Dictionary, 10th Edition for the iPhone and iPad. Version: 1.2. 2014. Thomson Reuters. Дата обращения: 08.03.2021.
- 6) Dispute Resolution and Lawyers. Leonard L. Riskin, James E. Westbrook, Chris Guthrie, Richard C. Reuben, Jennifer K. Robbennolt, Nancy A. Welsh. 4th Edition. 2009. Thomas Reuters. P. 34-35.
- 7) Lucia Vanetova. Mandatary mediation in family law: issues with domestic violence - limits and experience from USA. DE Gryeter Open, ICLR, 2015, Vol. 15 N 2. P. 104
- 8) <http://www.census.gov/popclock/> [Электронный ресурс - United States Census Bureau]. Дата обращения: 08.03.2021.