АННОТАЦИЯ

диссертационной работы на тему: «Организационно-правовые проблемы медиации в Казахстане» на соискание степени доктора философии (PhD)по специальности 8D04201 - «Юриспруденция»

Калшабаевой Маншук Женисбаевны

Актуальность темы исследования. Известно, что наиболее зрелая, эффективная, универсальная и рациональная форма защиты и оспаривания нарушенных прав и законных интересов - это, конечно, через суд. Однако в условиях непрекращающегося развития современного общества правомерно усложнение общественных отношений, соответственно конфликт интересов его участников, усложнение правовых споров. Количество, объем и сложность споров настолько увеличились, что судебная система не может объективно обеспечить их надлежащее разрешение. С помощью реформирования судебной системы проблемы судопроизводства могут решаться только на определенном уровне. Однако потребности реформирования требуют поиска различных других путей. Неоспорима необходимость механизмов, которые вместе с изменением судебной системы функционируют параллельно с ней. Опыт многих стран отражает успешный опыт применения негосударственных процедур в урегулировании правовых споров. Это, в свою очередь, получило название альтернативных методов разрешения правовых споров в англо-американской практике.

Международная практика позволяет не только быстро и эффективно разрешать правовые споры с помощью процедур альтернативного разрешения споров, но и решать многие вопросы судопроизводства, такие как существенное сокращение количества дел, подлежащих судебному рассмотрению, упрощение судебных процедур, снижение судебных издержек для сторон, сокращение сроков разрешения дела.

В то же время современная теория права характеризуется поиском новых граней, позитивных средств и методов управления обществом, путей эффективного воздействия на социальные процессы, поведение людей, разрешения споров и конфликтов. Сегодня особое значение в регулировании общественных отношений приобретают механизмы саморегулирования, то есть возможность самостоятельно устанавливать правила поведения субъектов правоотношений и контролировать их соблюдение.

Повышение ответственности сторон и повышение активности участников гражданского оборота позволяет делегировать часть полномочий государства в определенных сферах различным институтам гражданского общества. Одним из важных шагов на пути совершенствования правовой системы Республики Казахстан и формирования гражданского общества стало внедрение института медиации.

28 января 2011 года был принят закон «О медиации», а также в соответствии с ним закон «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам медиации». Внесены изменения и дополнения в Гражданский процессуальный кодекс РК, Уголовно-процессуальный кодекс РК, Уголовный кодекс РК, Административный

процедурно-процессуальный кодекс РК, Трудовой кодекс РК, Кодекс РК О браке (супружестве) и семье. Принятие данных законов послужило предпосылкой для проведения большой работы по изучению и анализу международного опыта примирительной процедуры, практических вопросов по нормализации правосудия, а также поиску эффективных, альтернативных форм разрешения споров.

Сегодня мы можем с уверенностью сказать, что институт медиации общепризнан и является эффективным альтернативным способом относительно судебному разрешению правовых споров. Это, в свою очередь, объясняется следующими факторами конфиденциальности, которые характеризуют многие отечественные и зарубежные ученые: сроки, доступность, низкая стоимость, добровольность и особая привлекательность медиации. Процедура медиации направлена на разрешение споров и исходит из истинных интересов вовлеченных сторон.

В настоящее время необходима четкая и систематизированная, комплексная ориентация нормативно-правовой базы в отношении процедуры медиации и ее субъектов. В этой связи Президент РК в Послании народу Казахстана 2020 отмечает: «Нужно развивать и альтернативные способы разрешения споров, что позволит находить компромиссы без участия государства. Такие институты хорошо показали себя в развитых странах. Почти десять лет назад мы приняли Закон «О медиации». Но до настоящего времени ни один государственный орган не занимается его развитием, внятная государственная политика отсутствует. Данное положение дел следует исправить». Далее этот вывод отражен в указе Об утверждении Концепции правовой политики Республики Казахстан до 2030 года. Развитие альтернативных способов урегулирования споров является важным вектором развития правовой системы Казахстана, поскольку этот институт способствует снижению уровня конфликтов в обществе и повышает качество отправления правосудия за счет снижения нагрузки на суды.

В этой связи важно определить уполномоченный государственный орган, проводящий политику в области регулирования альтернативных способов разрешения споров, а также принять меры, стимулирующие их широкое применение на постоянной основе.

Правоприменительная практика выявила ряд недостатков в правовом регулировании арбитража и медиации, в связи с чем необходимо дальнейшее развитие этих институтов с учетом международного опыта.

В требованиях цифровой цивилизации возникает необходимость актуализировать наследие предков на протяжении веков. Исторический предпосылкой развития института медиации в Казахстане является институт бийев, существовавший на протяжении нескольких сотен лет в казахской степи. Руководствуясь неписаными законами и такими ценностями, как патриотизм, нравственность и справедливость, казахские бий разрешали сложные споры и конфликты, выполняя важную функцию сохранения единства и сплоченности казахского народа.

Эти условия определяют актуальность и практическую значимость настоящего диссертационного исследования, определяет необходимость

изучения теоретической и правовой сущности института медиации, условий его реализации на современном этапе с целью повышения его эффективности.

Объектом исследования в диссертационной работе являются общественные отношения, складывающиеся в сфере альтернативного разрешения споров.

Предмет исследования. Предметом исследования выступает организационно-правовые основы медиации как способа альтернативного разрешения споров в Республике Казахстан.

Цель диссертационного исследования. Целью диссертационной работы является комплексное изучение организационно-правовых проблем становления, функционирования и развития института медиации в Казахстане.

Задачи. Достижение поставленной цели требует решения следующих задач:

- провести теоретико-правовой анализ существующих подходов к определению понятия медиация;
- проанализировать этапы развития медиации в Казахстане и изучить историческую преемственность института биев и Аксакалов по казахскому обычному праву с институтом медиации;
- выявить основные организационно-правовые проблемы медиации в Республике Казахстан;
- провести анализ правового регулирования деятельности медиатора;
- выделить особенности этномедиации как нового направления медиации;
- выработать рекомендации по совершенствованию законодательства о медиации.

Методологическая основа исследования. Методологическую основу диссертационного исследования составляет совокупность общих и специальных методов познания: диалектического, исторического, анализа и синтеза, сравнительно-правового, системного, структурно-функционального, статистического, логико-формального и др.

При соблюдении в целом системного подхода применялись такие частнонаучные методы, как историко-правовой, формально-юридический, сравнительно-правовой.

Системный подход, позволяя анализировать и синтезировать данные, полученные в результате различных исследований, дал возможность сформировать целостное представление о предмете изучения, выявить многообразие связей его компонентов и свести их в единую теоретическую картину.

Необходимость использования историко-правового анализа прямо следовала из необходимости изучения истории становления и развития негосударственных процедур урегулирования гражданско-правовых споров в зарубежных государствах и в РК.

Применение формально-юридического метода было важным при формировании категориального аппарата (определения категорий, разработки понятий), а также для анализа правовых норм, регулирующих негосударственные процедуры урегулирования гражданско-правовых споров.

Сравнительно-правовой метод позволил проанализировать зарубежный опыт применения негосударственных процедур урегулирования гражданско-правовых споров и сопоставить его с практикой их применения в РК.

Социологический метод позволил собрать информацию для выявления проблем развития медиации в РК.

Основные положения выносимые на защиту:

- медиация — альтернативный способ разрешения споров и урегулирования конфликтов представляющая собой процесс, основанный на добровольном участии сторон или назначении уполномоченным органом, особенностями которой являются, участие третьей стороны — нейтрального и беспристрастного медиатора, который избирается сторонами или назначается компетентным органом, отсутствие у медиатора полномочий принимать решения за участников конфликта, содействие медиатора в достижении справедливого урегулирования конфликта через конструктивный диалог. Основные цели медиации включают предотвращение или снижение конфликта, улучшение эффективности его разрешения, сокращение расходов на урегулирование, отказ от судебных разбирательств или прекращение уже начатых процессов, а также достижение компромиссного и взаимовыгодного соглашения;

- одним из важных шагов на пути совершенствования правовой системы Республики Казахстан и формирования гражданского общества стало внедрение института медиации. Институт биев является исторической предпосылкой развития института медиации в Казахстане. Который представляет научно-практический интерес и имеет большое значение для дальнейшего развития Казахстана. Применение в процедуре медиации богатого наследия суда биев таких, как правовые традиции и принципы, этические категории, необходимо для развития соответствующего уровня мышления, высокой моральной и гражданской ответственности медиатора;

- для широкого использования и дальнейшего совершенствования возможностей медиации и примирительных процедур в Республике Казахстан институт медиации нуждается в государственно-правовом регулировании. В этой связи предлагается необходимость законодательного закрепления специального уполномоченного государственного органа, обеспечивающего реализацию государственной политики в области организации медиации, осуществляющего регулирование и управление в данной сфере, а также занимающегося развитием института медиации на системной основе. В Республике Казахстан отсутствуют единые стандарты процедуры медиации, единые профессиональные и этические требования к медиаторам, система повышения квалификации медиаторов. Для решения этих вопросов необходимо создать единую организацию медиаторов (например, коллегии адвокатов, нотариальной палаты, частной палаты судебных исполнителей);

- в соответствии с Законом РК «О медиации» осуществлять деятельность медиатора на профессиональной основе могут лица, имеющие высшее образование. Однако медиатор работает над разрешением споров и урегулирования конфликтов правового характера. Медиатор не наделен правом принятия обязательного для сторон решения, он должен предвидеть возможные

юридические последствия заключаемого компромисса. А для этого необходимы глубокие правовые знания. Полагаем необходимым, что профессиональному медиатору необходимо иметь высшее, профессиональное (юридическое) образование. Предлагаемые курсы подготовки обучения профессиональных медиаторов составляющий в объеме 50 часов недостаточен. Медиация должна обучаться в рамках отдельной специальности либо обязательно включена в образовательные программы подготовки бакалавров и магистрантов. Так же в Республике Казахстан сертификат медиатора можно получить пройдя обучение в организации медиаторов. Деятельность этих организаций не лицензируется. Очевидно, что такая ситуация вызывают большие сомнения в деятельности, профессионализме, и способностях сертифицированных медиаторов. Поэтому деятельность центров обучения медиаторов должна быть лицензирована;

- межнациональные отношения - важнейший вопрос общественно-политических интересов. Для государства необходимо укреплять и поддерживать межнациональную стабильность, гуманизировать интересы этнических групп. Спор между представителями двух разных культур - один из самых сложных для посредничества. Этномедиация - это метод урегулирования конфликтов, возникающих на основе межнациональных противоречий. В определении эффективных путей урегулирования и предотвращения межэтнических конфликтов этномедиацию следует рассматривать как новое, уникальное направление медиации;

- основными целями медиации являются достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего стороны медиации, снижение уровня конфликтности сторон. В число целей медиации также можно отнести содействие снижению нагрузки на судебные органы. В этой связи необходимо внедрить практику обязательного прохождения досудебной медиационной процедуры по гражданским, трудовым, семейным делам и по делам защите прав потребителей. А по уголовным и административным делам стороны должны быть направлены на обязательную информационную встречу с медиатором. Это, в свою очередь, вносит существенный вклад в решение проблемы информированности общества о медиации и дальнейшее развитие института медиации. Альтернативное разрешение споров по сравнению с обычным судебным порядком способствует повышению правовой культуры граждан с помощью формирования сознания мирного урегулирования спора. Для более широкого распространения информации о процедуре медиации необходимо, чтобы государственные органы и институты гражданского общества совместно осуществляли целенаправленные мероприятия. О медиации следует широко освещать в СМИ, социальных сетях.

Научная новизна диссертационной работы. Настоящее исследование направлено на выявление организационно-правовых проблем института медиации с учетом теоретического и исторического анализа в рамках общей теории права. Научная новизна работы заключается в интерпретации медиации как предмета специального правового анализа, что позволяет раскрыть её значение и место в системе современных правовых институтов.

Научная новизна работы выражается в следующих результатах:

- проведен теоретический анализ понятия медиации, предложено авторское определение медиации;

- обосновывается историческая преемственность института медиации с нормами обычного права казахов;

- проанализирован механизм государственно-правового регулирования медиации, предложены рекомендации по созданию специально уполномоченного государственного органа в области организации медиации в Республике Казахстан;

- рассмотрена необходимость введения обязательной досудебной медиации по некоторым видам правоотношений;

- обоснована необходимость пересмотра требований к медиаторам и их подготовке;

- рекомендовано лицензировать деятельность центров обучения медиаторов;

- определена общая характеристика этномедиации, предложено рассмотреть этномедиацию, как нового направления медиации;

- научно обоснованы пути совершенствования законодательства о медиации.

Теоретическая значимость исследования заключается в раскрытии организационно-правовых проблем института медиации на основе анализа отечественного и зарубежного законодательства, а также научных трудов юристов. В результате проведенного исследования сформулированы теоретические выводы, которые могут быть использованы для дальнейшего развития и совершенствования института медиации.

Выводы и рекомендации, приведенные в исследовательской работе, могут быть использованы в качестве дополнительного материала в процессе изучения специальных глав уголовного, гражданского, трудового права в правотворчестве, научно-исследовательской работе, вузах.

Соответствие направлениям развития науки или государственным программам. Диссертационная работа выполнена в соответствии с целями и задачами, предусмотренными документами Стратегия «Казахстан 2050»: новый политический курс состоявшегося государства, Указа от 15 октября 2021 года №674 «Об утверждении Концепции правовой политики Республики Казахстан до 2030 года».

Описание вклада докторанта в подготовку каждой публикации.

Личный вклад соискателя выражается в самостоятельном исследовании, получении, обсуждении и обобщении научных результатов которые получили подтверждение в опубликованных работах соискателя, предложениях по совершенствованию законодательства.

Выводы и суждения исследовательской работы опубликованы в 8 научно-практических изданиях. Из них 1 статья – в международном издании, входящем в базу данных Scopus; 3 статьи – в научных журналах, рекомендованных и утвержденных Комитетом по обеспечению качества в области науки и высшего образования (КОКСНВО) Министерства науки и высшего образования РК; 4 статьи – в материалах международных конференций и в других изданиях.