

Мухамадиева Г.Н.,
Баяндина М.О.
**Институт медиации
в уголовном процессе**

В статье рассматривается правовая природа медиации в уголовном процессе Республики Казахстан. Проведен краткий исторический анализ возникновения медиации. Сформирована нормативно-правовая основа для внедрения и развития института медиации в Республике Казахстан. Несмотря на это, по статистике практически не развивается уголовная медиация на досудебной стадии уголовного процесса. В связи с этим, авторы предлагают в уголовно-процессуальный кодекс положение об обязанности органа, ведущего уголовное преследование, создавать условия для примирения сторон, в предусмотренных законом случаях, в том числе в порядке медиации.

Ключевые слова: медиация, уголовный процесс, медиатор, уголовное преследование, судебная медиация, примирение сторон.

Mukhamadyeva G.N.,
Bayandina M.O.
**Institute of mediation
in criminal proceedings**

The article examines the legal nature of mediation in criminal proceedings the Republic of Kazakhstan. The brief historical analysis of the emergence of mediation. Formed a legal framework for the implementation and development of the institution of mediation in the Republic of Kazakhstan. Despite this, according to statistics almost does not develop criminal mediation at the pre-trial stage of the criminal process. In this regard, the authors propose to the Criminal Procedure Code provision on the duties of the agency conducting the criminal proceedings, to create conditions for the reconciliation of the parties, in cases prescribed by law, including by way of mediation.

Key words: mediation, criminal procedure, the mediator, prosecution, judicial mediation, conciliation.

Мухамадиева Г.Н.,
Баяндина М.О.
**Қылмыстық іс жүргізудегі
медиация институты**

Мақалада ҚР қылмыстық іс жүргізудегі медиацияның құқықтық табиғаты қарастырылады. Медиацияның пайда болу тарихына талдау жасалған. Медиация институтының енгізілуі және дамуы үшін нормативтік құқықтық негіз қалыптастырылған. Десе де қылмыстық медиация қылмыстық іс жүргізудің сотқа дейінгі сатысында дамымаған. Осыған байланысты, авторлармен Қылмыстық іс жүргізу кодексінде заңда көзделген жағдайларда, соның ішінде медиация тәртібімен тараптардың татуласуы үшін қылмыстық қудалауды жүргізуші органдардың жағдай жасау міндеттілігі туралы ереже ұсынылып отыр.

Түйін сөздер: медиация, қылмыстық іс жүргізу, медиатор, қылмыстық қудалау, соттық медиация, тараптардың татуласуы.

**ИНСТИТУТ МЕДИАЦИИ
В УГОЛОВНОМ
ПРОЦЕССЕ**

Согласно Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года одним из основных направлений совершенствования уголовно-процессуального права заключаются в постепенном введении новых институтов восстановительного правосудия, основанных на примирении сторон и возмещении причиненного вреда [1]. Этим новым институтом является медиация (от лат. *mediare* – посредничать) – альтернативная форма разрешения конфликта с участием третьей нейтральной и беспристрастной стороны – медиатора, который помогает сторонам выработать взаимоприемлемое соглашение по спору.

Казахстанскому законодателю понадобился не один год, чтобы проанализировать и обобщить зарубежную правовую практику, изучить возможности применения медиации в специфических условиях многонациональной страны, провозгласившей построение конкурентоспособного государства. На своем пути к совершенствованию правовой и образовательной системы, молодой Казахстан обращается к опыту развитых государств и, после внимательного изучения, перенимает только то, что подходит для нашего государства. Институт медиации не стал исключением.

Использование посредников для разрешения споров отмечается с древних времен, историки отмечают подобные случаи ещё в торговле финикийцев и Вавилоне. В Древней Греции существовала практика использования посредников (*proxenetas*), римское право, начиная с кодекса Юстиниана (530–533 н. э.), признавало посредничество. Римляне использовали различные термины для обозначения понятия «посредник» – *internuncius*, *medium*, *intercessor*, *philantropus*, *interpolator*, *conciliator*, *interlocutor*, *interpres*, и, наконец, *mediator*. В некоторых традиционных культурах к фигуре посредника относились с особым уважением и почитали наряду с жрецами или вождями племени.

Медиация в её современном понимании стала развиваться во второй половине XX столетия, прежде всего, в странах англо-саксонского права — США, Австралии, Великобритании, после чего начала распространяться и в Европе. Первые попытки применения медиации, как правило, касались разрешения

споров в сфере семейных отношений. Впоследствии медиация получила признание при разрешении широкого спектра конфликтов и споров, начиная от конфликтов в местных сообществах и заканчивая сложными многосторонними конфликтами в коммерческой и публичной сфере.

Экспериментальные программы медиации с использованием добровольцев-медиаторов начались в США в начале 1970-х в нескольких крупных городах. Они оказались настолько успешными, что сотни других программ были проведены по всей стране в следующие 2 десятилетия, и в настоящее время практика медиации широко распространена в Соединенных Штатах.

Судебная практика США ориентирована на то, чтобы большинство споров разрешалось добровольно до суда, а судья может прервать суд и посоветовать сторонам поработать с медиатором. Без медиаторов в сфере экономики, политики, бизнеса в этой стране не проходит ни один серьезный переговорный процесс, выпускаются журналы, освещающие проблемы медиации („Ежеквартальный журнал по медиации“). Существует Национальный институт разрешения диспутов, который занимается разработкой новых методов медиации, действуют частные и государственные службы медиации. Большое влияние имеет Американская арбитражная ассоциация (American Arbitration Association), которая утвердила свои Правила третейского разбирательства (арбитража) и медиации, используемые, в том числе, при рассмотрении внутренних споров. К настоящему моменту растущее число европейских стран приняло законы о медиации между правонарушителем и потерпевшим. Эта законодательная база может в некоторых случаях применяться и для конференций. До представления общей картины следует отметить, что не всегда в законах используется термин „медиация“. В некоторых странах медиация упоминается в законах опосредованно, например, говорится о возможности возмещения, примирения или „принятия ответственности“ перед потерпевшим. Более того, в случаях, когда медиация упоминается в законах непосредственно, она описывается в общих словах. Это также предполагает, что правовые гарантии не содержатся в формальном законе, а, если они и существуют, то во второстепенных постановлениях, или в прецедентах. Более того, формальный закон часто не содержит информации о положении и организации служб медиации или о статусе медиаторов [2].

Европейский Кодекс Поведения Медиаторов (англ. European Code of Conduct for

Mediators) — свод этических правил посредников, разработанный группой профессиональных медиаторов при поддержке Европейской комиссии. Принят 2 июля 2004 года на конференции Европейской Комиссии в Брюсселе, и одобрен профессиональными посредниками и лицами, интересующимися вопросами медиации. Этот Кодекс устанавливает ряд принципов, к которым может присоединиться любой медиатор на добровольной основе и под свою личную ответственность. Кодекс предназначен для применения во всех видах медиации по гражданским и коммерческим делам. Приверженность кодексу не должна вступать в противоречие с национальным законодательством или правилами, установленными в отдельных профессиях [3]. Сформирована нормативно-правовая основа для внедрения и развития института медиации и в нашей стране. 28 января 2011 года в Казахстане принят, 5 августа введен в действие закон «О медиации» [4]. Одновременно с этим законом приняты и вступили в действие изменения и дополнения в Уголовный, в Уголовно-процессуальный и др. Кодексы Республики Казахстан. 3 июля 2011 года постановлением Правительства Республики Казахстан утверждены Правила прохождения обучения по программе подготовки медиаторов [5]. Согласно со ст.1 Закона РК «О медиации» сферой применения медиации являются 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 о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан, и отношения, возникающие при исполнении исполнительного производства. Процедура медиации не применяется к спорам (конфликтам), возникающим из отношений, указанных в ст.1 Закона, в случае, если такие споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, и лиц, признанных судом недееспособными либо ограниченно дееспособными, а также по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.

В уголовном процессе медиатором является независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации в соответствии с требованиями закона. Медиатор вправе:

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 [6].

Целями медиации являются:

1) достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации;

2) снижение уровня конфликтности сторон.

Основной задачей и отличительной особенностью медиации является построение общения на принципах сотрудничества и сохранение партнерских отношений. Эта процедура помогает сгладить эмоциональную напряженность и индивидуальные типологические различия, которые часто не позволяют сторонам урегулировать конфликт в ходе прямых переговоров.

Медиация проводится на основе принципов:

1) добровольности;

2) равноправия сторон медиации;

3) независимости и беспристрастности медиатора;

4) недопустимости вмешательства в процедуру медиации;

5) конфиденциальности.

Опыт других стран подсказывает, что самыми необходимыми мерами по внедрению медиации в Казахстане являются пропаганда и законодательное закрепление этой процедуры. Как было выше сказано, сформирована нормативно-правовая основа для внедрения и развития института медиации. Отсутствие информации для населения мешает развитию этого института. По словам медиатора Жакупова Ж.А. практически не развивается уголовная медиация на стадии следствия и дознания. За 6 месяцев текущего года органами уголовного преследования прекращено по ст.38 ч.1 УК РК в порядке

медиации всего 5 дел. Намного лучше выглядит статистика судебной уголовной медиации. Так, за тот же период судами с участием медиаторов рассмотрено 955 уголовных дел или 10% от общего числа прекращенных судом дел [6].

Современные тенденции уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан направлены на то, что гарантирование прав и свобод граждан, а также реализация конституционных принципов правосудия и уголовного процесса все больше опирается на направление защиты прав лиц, вовлеченных в орбиту процесса, на досудебной стадии. Несмотря на это, реализация принадлежащих этим лицам прав ставится в зависимость от усмотрения органов уголовного преследования. Тем более данная проблема остро стоит по причине того, что обвиняемый, подозреваемый ограничены в свободах и действиях, которые он мог бы направить в свою собственную защиту. В новом УПК председательствующий разъясняет подсудимому право на заключение процессуального соглашения, примирение с потерпевшим в предусмотренных законом случаях, в том числе в порядке медиации (ст.358 УПК) [7]. Целесообразно дополнить Уголовно-процессуальный кодекс положениями, допускающими применение медиации на досудебной стадии процесса. Медиация на досудебной стадии может явиться основанием для прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон. Таким образом, органы уголовного преследования также обязаны разъяснять сторонам право, основания и порядок примирения и обсудить вопрос о привлечении к делу профессионального медиатора. Положение УПК об обязанности органа, ведущего уголовное преследование, создавать условия для примирения сторон, в предусмотренных законом случаях, в том числе в порядке медиации ответило бы еще одному из основных направлений совершенствования уголовно-процессуального права, заключающемся в упрощении и повышении эффективности уголовного процесса, в том числе упрощении порядка досудебного производства.

Литература

1 Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года // «Казахстанская правда» от 27.08.2009 г., № 205 (25949);

2 Медиация в США. Медиация в Европе // <http://ru.wikipedia.org>

3 Европейский Кодекс Поведения Медиаторов <http://ec.europa.eu/>

4 Закон Республики Казахстан о медиации от 28 января 2011 года № 401-IV // «Казахстанская правда» от 05.02.2011 г., № 42-43 (26463-26464);

- 5 Постановление Правительства Республики Казахстан от 3 июля 2011 года № 770 Об утверждении Правил прохождения обучения по программе подготовки медиаторов // «Казахстанская правда» от 14.09.2011 г., № 294-295 (26685-26686);
- 6 Жакупов Ж.А. Анализ развития медиации в Казахстане //www.mpc-info.kz;
- 7 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231 // «Казахстанская правда» от 10.07.2014 № 133 (27754);

References

- 1 Ukaz Prezidenta Respubliki Kazahstan ot 24 avgusta 2009 goda № 858 O Konceptii pravovoj politiki Respubliki Kazahstan na period s 2010 do 2020 goda // «Kazahstanskaja pravda» ot 27.08.2009 g., № 205 (25949);
- 2 Mediacija v SShA. Mediacija v Evrope // <http://ru.wikipedia.org>
- 3 Evropejskij Kodeks Povedenija Mediatorov <http://ec.europa.eu/>
- 4 Zakon Respubliki Kazahstan o mediacii ot 28 janvarja 2011 goda № 401-IV // «Kazahstanskaja pravda» ot 05.02.2011 g., № 42-43 (26463-26464);
- 5 Postanovlenie Pravitel'stva Respubliki Kazahstan ot 3 ijulja 2011 goda № 770 Ob utverzhdenii Pravil prohozhenija obuchenija po programme podgotovki mediatorov // «Kazahstanskaja pravda» ot 14.09.2011 g., № 294-295 (26685-26686);
- 6 Zhakupov Zh.A. Analiz razvitija mediacii v Kazahstane //www.mpc-info.kz;
- 7 Ugolovno-processual'nyj kodeks Respubliki Kazahstan ot 4 ijulja 2014 goda № 231 // «Kazahstanskaja pravda» ot 10.07.2014 № 133 (27754);