**Тема 6. Порядок здійснення медіаційної процедури (2 години).**

План.

1. Правовий статус сторін медіації.
2. Принципи медіації.
3. Етапи та стадії медіації. Обставини, які виключають медіацію.
4. Порядок укладення медіаційної угоди.
5. Правове регулювання медіації в Україні.

*Основна рекомендована література:*

1. Курс цивільного процесу : підручник / Нац. ун-т "Юрид. акад. України ім. Ярослава Мудрого" ; за ред. В. В. Комарова. – Х. : Право, 2011. – 1352 с. Х629.2я7 / К 93
2. Тертишніков В. І. Цивільний процес України: навч. практ. посіб. / В. І. Тертишніков. – Х. : Юрайт, 2012. – 424 с. Х629.2 / Т35
3. Цивільний процес України : навч. посіб. / С. О. Погрібний, Р. Ф. Гонгало, Н. В. Волкова [та ін.]. – Х. : Одіссей, 2010. – 184 с. Х629.2 / Ц45
4. Цивільний процес України : підручник / Нац. ун-т «Одес. юрид. акад.» ; за ред.: Р. М. Мінченко, І. В. Андронова. – Х. : Одіссей, 2012. – 496 с.
5. Альтернативні способи вирішення правових спорів: теоретико-правовий аспект [Текст] : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.01 / Любченко Ярослав Павлович ; Нац. юрид. ун-т ім. Ярослава Мудрого. - Харків, 2018. - 20 с.
6. Абрамов Я. Така суперечлива медіація. / Я. Абрамов // Юридична газета. – 2015. – 18 серп. (№ 32-33). – С. 42–43.
7. Бідний Є., Павленчик М. Хто не домовляється – той платить, або іноземний досвід медіації / Є. Бідний, М. Павленчик // Юридична газета. – 2016. – 15 листоп. (№ 46). – С. 22-23.
8. Горбань Н.С. Про переваги медіації та мирової угоди у виконавчому провадженні / Н.С. Горбань // Держава і право, 2018. – Вип. 82. – С. 121-133.
9. Йосипенко С. Принципи медіації у приватно-правових відносинах /С. Йосипенко // Юридичний журнал, спецю випуск, № 7-8 (145-146) //. – С. 70-75.
10. Йосипенко С.Т. Стадії медіації / С.Т. Йосипенко // Держава і право, 2017. – Вип. 76. – С. 191-201.
11. Запара С.І., Виглазова М.В., Коломієць І.С. Становлення інституту медіації в Україні / С.І. Запара, М.В. Виглазова, І.С. Коломієць // Часопис Київського університету права. – 2016. - № 4. – С. 146-149.
12. Калинская И. Юридическая медиация как альтернатива принудительному исполнению решений : украинская модель / И. Калинская // Юридична газета. – 2013. – 23 квіт. (№ 17). – С. 36–37.
13. Костюшко Х. «За» і «проти» арбітражу та медіації / Х. Костюшко // Юридична газета. – 2015. – 17 листоп. (№ 46). – С. 20.
14. Мазаракі Н.А. Медіація в Україні як соціальний та правовий інститут / Н.А. Мазаракі // Часопис Київського університету права. – 2018. - № 3. – С. 169-173.
15. Мазаракі Н. Загальна характеристика договорів, що укладаються у сфері медіації / Н. Мазаракі // Підприємництво, господарство і право. – 2018. - № 2. – С. 171-174.
16. Медіація у професійній діяльності юриста : підручник / авт. кол.: Т. Білик, Р. Гаврилюк, І. Городиський [та ін.] ; за ред. Н. Крестовської, Л. Романадзе. — Одеса : Екологія, 2019. — 456 с. : іл. ISBN 978-617-7046-89-8
17. Проценко Д. Допустимість медіації в цивільних, господарських, адміністративних і трудових спорах / Д. Проценко // Юридичний журнал. – 2013. – № 6/7. – С. 102–107.
18. Репіна Ю. Медіація VS традиційні способи вирішення спорів / Ю. Репіна // Юридична газета, 2017. - № 28-29. – С. 34-35.
19. Рєзнікова В. Медіація (посередництво) як спосіб вирішення господарських спорів / В. Рєзнікова // Вісник Київського національного університету ім. Т. Шевченка. Юридичні науки. – К., 2012. – Вип. 90. – С. 10–15. Я54 / К 38
20. Фурса С.Я., Фурса Є.І. Врегулювання спору за участі судді – новий зміст медіації / С.Я. Фурса, Є.І. Фурса // Часопис Київського університету права, 2017. - № 2. – С. 97 -101.

1. *Сторони медіації* — фізичні чи юридичні особи, які задля вирішення існуючого між ними конфлікту (спору) уклали договір з медіатором про надання останнім послуг із медіації.

Важливою передумовою їх участі в медіації є угодоздатність сторін. Угодоздатність для цілей медіації розуміється як сукупність дієздатності/деліктоздатності та відсутності вад у вольовій характеристиці сторони медіації. Дієздатність сторони медіації– це здатність особи приймати рішення, створювати для себе права та брати на себе обов’язки. Деліктоздатність сторони медіації — здатність нести соціальну (у тому числі — юридичну) відповідальність за ухвалене в ході медіації рішення.

**Приклад.** *Як відомо, наявність в особи психічного розладу, який істотно впливає на її здатність усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними; зловживання спиртними напоями, наркотичними засобами, токсичними речовинами тощо, якщо фізична особа цими діями ставить себе чи свою сім’ю, інших осіб, яких вона за законом зобов’язана утримувати, у скрутне матеріальне становище, є підставами для обмеження цивільної дієздатності (стаття 36 Цивільного кодексу України). Але навіть за відсутності рішення суду про визнання особи обмежено дієздатною залежність фізичної особи від наркотичних речовин, алкоголю чи наявність психічних розладів є перешкодою для участі в медіації через брак волі особи: навіть якщо така особа виробить якесь прийнятне для іншої сторони рішення, у неї забракне волі його виконати. Особливості участі фізичної особи в медіації можуть бути пов’язані з неповною або частковою дієздатністю особи, яка своєю чергою залежить від віку та інших, переважно пов’язаних із фізичним або психічним станом особи характеристик.*

Юридична особа як сторона медіації діє через свого представника. Важливо, вирішуючи питання про участь такої особи в медіації, мати чітке уявлення про межі наданих представнику повноважень у вирішенні конфлікту/спору. Найголовніше, щоби обсяг повноважень та межі, в яких може діяти така особа, були усвідомлені та сприйняті іншою стороною.

Свої особливості має як сторона медіації суб’єкт владних повноважень — орган державної влади, орган місцевого самоврядування, їхня посадова чи службова особа, інший суб’єкт при здійсненні ними владних управлінських функцій на основі законодавства, у тому числі на виконання делегованих повноважень. У деяких країнах процедура медіації не застосовується до спорів/конфліктів, якщо однією зі сторін є державний орган (Республіка Казахстан). Натомість у Республіці Молдова медіація в спорах, що випливають з адміністративних відносин, є можливою в разі, якщо спір може бути завершено укладанням мирової угоди. Медіація у податкових спорах застосовується у Великій Британії, Бельгії, Нідерландах, Німеччині, США. В Україні можливості для застосування медіації в публічно-правових спорах створює інститут примирення в адміністративному судочинстві. Правові умови участі суб’єкта владних повноважень у медіації визначаються його дискреційними повноваженнями.

 Участь у медіації є добровільною. Сторони конфлікту (спору) мають право звертатись до медіації тоді, коли вони вважають за необхідне, припинити її в будь-який час і звернутися до суду або третейського суду.

*Сторони медіації мають право*: • за взаємною згодою обирати медіатора (медіаторів); • відмовитися від медіатора;• у будь-який момент відмовитися від участі в медіації; • брати участь у проведенні медіації; • користуватися допомогою перекладача, експерта та інших осіб, визначених за домовленістю сторін медіації; • при невиконанні чи неналежному виконанні угоди за результатами медіації звернутися до суду у встановленому законодавством порядку.

*Сторони медіації зобов’язані*: • вступити до процедури медіації з чесними намірами і поводитись в її ході відповідно до правил медіації; • повідомити іншу сторону та медіатора про обставини, які унеможливлюють проведення чи продовження медіації (відсутність відповідних повноважень у представника юридичної особи, учинення домашнього насильства особою, яка бажає взяти участь у сімейній медіації, тощо); • добросовісно виконувати договір про проведення медіації та угоду за результатами медіації.

*Учасники медіації*

*Медіатор* — спеціально підготовлений посередник, який допомагає сторонам конфлікту (спору) у його врегулюванні шляхом медіації та не має повноважень на прийняття рішення по суті конфлікту (спору).

Медіатор є незалежною, нейтральною та неупередженою особою, яка допомагає сторонам конфлікту (спору) налагодити комунікацію, проводити переговори та досягти порозуміння щодо шляхів виходу з конфлікту та укладення відповідної угоди.

Медіатором за умов успішного проходження спеціальної підготовки може стати будь-яка людина. В Україні більшість медіаторів, як правило, має вищу освіту (психологічну, педагогічну, юридичну, медичну тощо) і *додатково до неї пройшли спеціальну підготовку*. На сьогодні медіаторська спільнота України в ході роботи над відповідними законопроектами, етичними засадами діяльності медіаторів та стандартами навчання медіаторів дійшла згоди про необхідність підвищення мінімально необхідного обсягу підготовки медіаторів до 90 годин, з яких не менше половини має складати практичне навчання.

У багатьох країнах медіація може здійснюватися на професійній та непрофесійній основі. Професійні медіатори, які призначаються судом у випадках наявності обов’язкової досудової медіації, як правило, мають бути сертифіковані судом та внесені до реєстру медіаторів. Як непрофесійні медіатори можуть виступати особи, які мають повагу та довіру з боку сторін конфлікту та обрані ними для допомоги у вирішенні спору.

**Приклади.** *За законодавством Республіки Казахстан поряд з медіаторами, які здійснюють свою діяльність на непрофесійній основі, медіацію можуть проводити обрані зборами (сходом) місцевої громади для цих цілей члени місцевої громади, які мають великий життєвий досвід, авторитет та бездоганну репутацію.*

*В Австрії розрізняють акредитованих та звичайних медіаторів. Щоб бути акредитованим, кандидат повинен бути в списку осіб, який надається регіональним Верховним Судом. Медіатор має право претендувати на включення до такого списку, якщо він відповідає певним критеріям: мінімальний вік 28 років, професійна підготовка в обсязі не менше 200 годин в одній з акредитованих установ.*

*У Франції медіатор може отримати статус публічної особи. Законом від 3 січня 1973 р. створено інститут медіатора Французької Республіки, що призначається декретом президента строком на 6 років із метою поліпшення взаємин між французькою адміністрацією та громадянами. Робота медіатора полягає в наданні підтримки особам, які оскаржують рішення державних органів, а також у посередництві між ними і державним органом для укладення мирової угоди. Медіатор також уповноважений вести розслідування й отримувати будь-яку інформацію і пояснення, що стосуються його роботи, від державних органів і має в своєму розпорядженні у кожному департаменті своїх представників.*

*У Німеччині відповідно до ст. 5 Закону про підтримку медіації та інших позасудових способів урегулювання конфліктів від 21 липня 2012 р. встановлені базові вимоги до підготовки медіаторів, а в ст. 6 передбачена можливість установлення Департаментом юстиції мінімальних вимог. Постанова про навчання та підвищення кваліфікації сертифікованих медіаторів, яка набула чинності 01.09.2017 р. передбачила необхідний мінімум навчальних годин для сертифікованого медіатора — 120 годин безпосередньої участі у навчальних заходах. Крім того, необхідною є окрема супервізія після завершення проведеної медіації. Після підвищення кваліфікації є вимога впродовж 4-х років отримати ще 40 годин навчання та впродовж перших 2-х років провести 4 окремі супервізії.*

*В Україні формування вимог до професійної підготовки медіаторів проходить етап становлення. Позитивним фактом є те, що професія медіатора формально визнана державою. Згідно з Класифікатором професій України медіатор — це фахівець з урегулювання конфліктів та медіації в соціально-політичний сфері (код професії 2442.2). Законодавчо встановлені вимоги до навчання та набуття професії медіатора поки відсутні.*

При проведенні медіації *медіатор має право*:

- отримувати інформацію про конфлікт (спір), до допомоги в урегулюванні якого він запрошений, від сторін конфлікту (спору), державних органів, посадових осіб в обсязі, необхідному та достатньому для проведення медіації.

- самостійно визначати методику проведення медіації за умов дотримання законодавства про медіацію та міжнародно визнаних етичних засад медіації.

- відмовитися від проведення медіації з етичних або особистих міркувань, а також у разі виникнення конфлікту інтересів. Наприклад, спір, за допомогою у вирішенні якого сторони звернулись до медіатора, породжує дуже болючі для медіатора асоціації з його власним життєвим досвідом;

- отримати відшкодування витрат, здійснених для підготовки і проведення медіації, у розмірі та формі, передбачених договором про проведення медіації;

- займатися своєю діяльністю на оплатній чи безоплатній основі, індивідуально або разом з іншими медіаторами, створювати юридичні особи, об’єднання медіаторів, працювати за наймом та здійснювати підприємницьку діяльність;

- збирати та поширювати знеособлену інформацію про кількість, тривалість та результативність проведених ним медіацій.

Медіатор ***не має права вирішувати конфлікт (спір) між сторонами медіації чи надавати поради щодо варіантів його вирішення.***

Проводячи медіацію, *медіатор зобов’язаний*: - дотримуватися вимог законодавства та етичних засад медіації; - перевірити повноваження захисників, представників та/ або законних представників сторін медіації; - повідомити сторони медіації про конфлікт інтересів або інші обставини, що унеможливлюють його участь у медіації; - проінформувати сторони про порядок проведення та правові наслідки медіації та надавати роз’яснення щодо процедури медіації; - керувати процедурою медіації; - звертати увагу сторін на можливість отримання консультацій у відповідних спеціалістів (експертів), особливо з юридичних питань, що пов’язані з медіацією, складанням угоди за результатами медіації та її реалізацією.

В Україні в разі порушення медіатором зобов’язань за договором про проведення медіації він несе цивільно-правову відповідальність відповідно до умов цього договору та законодавства. Підставою цивільно-правової відповідальності можуть бути порушення медіатором установленої договором про проведення медіації процедури, порушення медіатором принципу конфіденційності, прояв особистої зацікавленості медіатора в результаті медіації чи предметі спору, якими завдано моральну чи матеріальну шкоду сторонам медіації.

У процедурі медіації сторони можуть користуватися допомогою адвокатів, перекладачів, а також експертів — фахівців у відповідній галузі (психолог, педагог, лікар, інженер, аудитор тощо). За згодою сторін при процедурі медіації можуть бути присутніми й інші особи. У медіації, де стороною є неповнолітня особа, можуть брати участь її батьки чи піклувальники, а в разі участі в медіації малолітньої особи участь її законних представників є обов’язковою. Важливо не випускати з уваги той факт, що роль указаних осіб у процедурі медіації є принципово відмінною від ролі сторін медіації. Вони не обговорюють конфліктну ситуацію, не виробляють шляхи виходу з неї, а лише надають підтримку сторонам медіації і в разі необхідності допомагають сторонам оцінити законність та реалістичність напрацьованих у ході медіації варіантів рішення.

***Адвокат.*** Зважаючи на Правила адвокатської етики, адвокат зобов’язаний за можливості сприяти досудовому та позасудовому порядкам урегулювання спорів між клієнтом та іншими особами (абзац 3 статті 8). Адвокат не повинен у своїй професійній діяльності ігнорувати можливість проведення медіації або ухилятися від проведення медіації в разі, якщо її використання може виявитися ефективним і здатне принести клієнту позитивний результат.

Роль адвоката полягає, перш за все, в інформуванні клієнта про можливість урегулювання спору за допомогою медіації та в організації звернення до медіатора. За згодою клієнта на процедуру медіації адвокат має звернутися з відповідною пропозицією до іншої сторони спору (її представника, у тому числі іншого адвоката). Якщо, навпаки, пропозиція про медіацію надійде клієнту від супротивної сторони, то завданням адвоката стає інформування клієнта щодо можливості та доцільності участі в медіації. На цій стадії адвокат має забезпечити укладення договору з медіатором про проведення процедури медіації.

Безпосередньо в процедурі медіації адвокат може виконувати дві основні ролі:

 • консультанта свого клієнта — однієї зі сторін медіації, якій він надає правову допомогу. Не виключається й консультування адвокатом обох сторін медіації за їх згодою;

• представника клієнта — однієї зі сторін медіації. Присутність адвоката на спільних зустрічах сторін медіації в якості консультанта є можливою лише разом з клієнтом і за умов згоди іншої сторони.

Зважаючи на те, що процедурне керівництво медіацією здійснює медіатор, адвокат як консультант сторони медіації не керує нею, а підтримує свого клієнта в ході медіації. Адвокат не повинен перешкоджати спілкуванню свого клієнта з іншою стороною медіації та медіатором, втручатись в хід перемовин, рівно як і не повинен керувати процедурою медіації. ***Роль адвоката в медіації може стати ключовою на стадіях оцінки законності та реалістичності виробленого сторонами рішення й оформлення угоди за результатами медіації.*** Оцінюючи варіанти рішення, адвокат має указати клієнту на його переваги, недоліки та перспективи виконання. Адвокат зобов’язаний допомогти клієнту юридично правильно оформити угоду, зокрема, розробити проекти необхідних правових документів (цивільно-правового договору, мирової угоди чи інших процесуальних актів тощо).

Роль адвоката як представника сторони медіації може бути виражена в таких діях:

• безпосередня взаємодія з іншою стороною спору (її представником) з питань спроб примирення і проведення медіації: пропозиція та обговорення можливості врегулювання існуючих розбіжностей, узгодження відповідного способу, вибір і запрошення медіатора, визначення правил, часу і місця проведення медіації, кола запрошених учасників та ін.;

• участь разом із довірителем в медіації та представництво інтересів довірителя в ході проведення медіації. Адвокат у процедурі медіації діє в інтересах довірителя від його імені, однак остаточне рішення мають приймати лише сторони правового спору.

У разі міжкультурної медіації або медіації за участю німої, глухої або глухонімої особи неодмінним учасником медіації є ***перекладач.*** Підстави та порядок залучення перекладача до медіації визначаються договором між сторонами медіації. Витрати на залучення перекладача покладаються на ту сторону медіації, яка, як правило, є ініціатором залучення перекладача. Основний обов’язок перекладача — повний, точний і правильний переклад.

Оскільки коло конфліктних ситуацій, які можуть бути винесені на медіацію, є практично необмеженим, у ході обговорення конфліктної ситуації та особливо в ході вироблення та оцінки варіантів її рішення, може знадобитися допомога вузького спеціаліста — ***фахівця*** в певній галузі суспільних відносин, певній сфері виробництва тощо. Це може бути педагог, інженер, банківський працівник, психолог тощо. Зокрема, до медіації з приводу визначення місця проживання дитини та участі того з батьків, хто проживає окремо від дитини, в її вихованні у випадку високої конфліктності сторін медіації доцільне залучення психотерапевта, психолога, педагога. Досвід упровадження медіації в деяких країнах показав доцільність залучення суб’єктів оціночної діяльності до таких категорій медіаційних справ: при розлученнях подружжя; при поділі майна; при виході учасників з товариств з обмеженою відповідальністю; у процесі будівництва або ремонту; при заподіянні збитків; при затопленні квартир в багатоповерхових будинках або пошкодженні автомобілів у дорожньо-транспортних пригодах; при придбанні недоброякісних товарів; при поділі нерухомості або земельних ділянок між співвласниками.

Підстави та порядок залучення експерта до медіації визначаються договором між сторонами медіації. Не виключається й залучення експерта однією стороною медіації. Витрати на залучення експерта покладаються на сторону/сторони медіації. На відміну від перекладача експерт не зобов’язаний бути присутнім на процедурі медіації, а його залучення є доцільним на стадії оцінки реалістичності прийнятого рішення. Його основний обов’язок — надати якомога повніші та точніші відповіді (висновок) щодо поставлених перед ним стороною/сторонами медіації питань. Думка експерта чи його висновок мають оціночний та факультативний для сторін характер. Вони не повинні заміняти собою рішення, яке в будь-якому разі самостійно приймають сторони медіації. Натомість попередньо напрацьоване рішення сторін може бути відкореговано з урахуванням думок та висновків експерта.

***Законні представники дитини.*** Медіація як соціальна послуга дитині віком до 14 років надається за участю її законного представника, а у разі його відсутності — посадової особи органу опіки та піклування [відповідно до пункту 4 розділу ІІ Державного стандарту соціальної послуги посередництва (медіації)].

Медіація в освітньому середовищі організовується та здійснюється, як правило, шкільними службами порозуміння (далі — ШСП) та іншими суб’єктами, які створено в закладах освіти в рамках законодавчих вимог до профілактики правопорушень і, зокрема, булінгу. Створення і діяльність ШСП, як правило, урегульовано актами, що не мають юридичної природи або є актами локального правового регулювання (статути чи правила внутрішнього розпорядку закладів освіти). ШСП покликана до розв’язання конфліктів між учасниками освітнього процесу ненасильницьким шляхом. Як правило, такі конфлікти знаходяться за межами правового регулювання, тому їх вирішення шляхом медіації не потребує обов’язкової присутності чи згоди законних представників дитини. Утім з виховною та просвітницькою метою, а також задля забезпечення виконання ухваленого рішення шкільні медіатори, як правило, запрошують батьків бути присутніми на медіації за участю їхньої дитини.

Медіація за участю сторони-дитини, результатом якої може стати юридично значуще рішення, має проводитись відповідно до норм цивільного та цивільного процесуального законодавства, які в даному випадку застосовуються по аналогії. У медіації за участю дитини, яка досягла чотирнадцяти років, може брати участь її законний представник, згода якого буде потрібна в разі ухвалення в ході медіації рішення, яке має характер юридичної угоди.

2. Основні принципи медіації:

 ***Принцип активності та самовизначення*** (принцип власної відповідальності) полягає в тому, що сторони медіації самостійно визначають коло обговорюваних питань, варіанти врегулювання конфлікту (спору) між ними, зміст угоди за результатами медіації, строки та способи її виконання, інші питання щодо конфлікту (спору) та процедури медіації з урахуванням рекомендацій медіатора та інших учасників медіації. Остаточні рішення приймаються виключно сторонами медіації.

Медіатор виступає посередником, який організовує медіаційну процедуру, слідкує за дотриманням правил її ведення та володіє компетентністю, що допомагає сторонам зрозуміти й усвідомити інтереси і потреби один одного. Однак медіатор, виконуючи зазначені функції, не приймає рішення та не надає будь-яких порад сторонам щодо можливих варіантів порозуміння. Таким чином, шляхи вирішення спору (ідеї рішень) сторони пропонують самі, а також несуть власну відповідальність за їх виконання.

***Принцип добровільності*** полягає в наявності в сторін права особистого волевиявлення на проведення процедури медіації та свободи її припинення на будь-якому етапі процедури медіації. До змісту цього принципу також включається і правомочність сторін приймати будь-які рішення щодо розв’язання конфлікту тільки за взаємною згодою.

***Принцип добровільності в медіації*** має зовнішню і внутрішню сторони.

*Зовнішня добровільність*: Сторона/сторони конфлікту добровільно погоджуються взяти участь в медіації, однак відсутнє внутрішнє бажання вирішити даний конфлікт. ***Приклад***: одна із сторін конфлікту дає свою згоду на участь у сімейній медіації щодо вирішення питання зустрічей із спільною дитиною. Однак вбачає медіацію як спосіб затягування часу, а не врегулювання цього питання.

*Внутрішня добровільність*: Сторона/сторони конфлікту добровільно погоджуються взяти участь в медіації і мають внутрішнє бажання вирішити проблемну ситуацію. ***Приклад****:* одна із сторін конфлікту ініціює медіацію. Саме цей спосіб вважає ефективним для його врегулювання, а також має бажання знайти порозуміння з іншою стороною.

***Принцип рівності прав сторін*** ***медіації*** полягає в наявності рівних за змістом та обсягом суб’єктивних прав у кожної зі сторін. Не може бути привілеїв чи обмежень за ознаками раси, кольору шкіри, політичних, релігійних та інших переконань, статі, етнічного та соціального походження, майнового стану, місця проживання, за мовними або іншими ознаками. Сторонам надаються однакові права висловлювати свої думки, зауваження, визначати порядок денний, оцінювати прийнятність пропозицій та умов примирення.

***Принцип конфіденційності*** полягає в тому, що інформація щодо підготовки та проведення медіації є конфіденційною, якщо сторони медіації не домовилися про інше. Медіатор, сторони та інші учасники медіації не мають права розголошувати інформацію щодо медіації без згоди сторін. Межі конфіденційності визначаються безпосередньо всіма учасниками медіації — медіатором спільно зі сторонами та іншими учасниками (експертами, адвокатами, представниками, помічниками, родичами та ін.). Варто звернути увагу на те, що конфіденційність також означає, що учасники конфлікту зобов’язуються не використовувати інформацію з медіаційного процесу в інших цілях та один проти одного.

У медіації доволі часто проводяться сепаратні зустрічі, на яких кожна із сторін конфлікту (спору) може повідомити медіатору інформацію, яку б не бажала відкривати іншій стороні. Межі конфіденційності такої інформації також повинні бути з’ясовані медіатором, оскільки отримана під час сепаратних зустрічей інформація, може безпосередньо вплинути на вироблення взаємоприйнятного вирішення конфлікту.

***Принцип нейтральності та неупередженості медіатора*** полягає в тому, що медіатор має бути нейтральною, неупередженою особою, яка допомагає сторонам конфлікту (спору) здійснити комунікацію, досягти порозуміння та проводити переговори. Медіатор не надає переваг жодній зі сторін конфлікту, а повинен установити відповідний баланс, який дозволить сторонам почуватися комфортно. Крім того в медіаційному процесі медіатор не занурюється в сам конфлікт, не намагається з’ясувати те, що потрібно було б йому самому для пошуку необхідних шляхів вирішення конфлікту. Певним критерієм нейтральності медіатора є не стільки внутрішні відчуття самого медіатора, скільки сприйняття сторонами конфлікту його неупередженості.

***Принцип незалежності*** відокремлений від принципу нейтральності та полягає в тому, що медіатор є незалежним від сторін конфлікту, а також інших осіб: експертів, представників та державних органів. Ніхто не може втручатися в діяльність медіатора та здійснювати певний тиск. Таким чином, принцип незалежності передбачає, що медіатор є незалежним від зовнішніх і внутрішніх факторів, які можуть вплинути на процедуру медіації.

***Принцип поінформованості.*** Даний принцип полягає в тому, що сторони конфлікту мають бути поінформованими щодо своїх правових та інших позицій, які можуть суттєво вплинути на подальше рішення. Поінформованість є певною гарантією того, що медіаційна процедура буде проходити без приховування та упущення певної інформації та фактів. Крім того, варто звернути увагу на те, що сторони конфлікту мають право провести попередні консультації з експертами в різних галузях, аби отримати необхідну інформацію, яка може бути важливою для них.

***Принцип структурованості та гнучкості медіації***. Структурованість медіаційної процедури означає, що медіатор має будувати переговори в чіткій послідовності. Вітчизняна та закордонна практика показують, що існують певні стадії (етапи, фази) медіації. Тому медіатор має послідовно рухатися від одного етапу (фази, стадії) до іншого. Завдяки структурованості медіаційного процесу можна досягти бажаного позитивного результату в урегулюванні конфлікту. У той же час, на відміну від судового процесу, медіація має бути гнучкою, що означає довільний та довірливий характер медіаційного процесу. Гнучкість допомагає сторонам бути готовими до взаємного вислуховування і розуміння, а також у прийнятті та розумінні інтересів і потреб іншої сторони.

***Принцип відкритості результату*** полягає в тому, що сторони приймають рішення, які є реальними для виконання обома сторонами конфлікту, вимірюваними в часі та просторі. Сторонам спору мають бути зрозумілими і прийнятними самостійно визначені шляхи вирішення конфлікту. Крім того, основним завданням медіації є врегулювання конфлікту з урахуванням інтересів і потреб усіх сторін. Отже можна констатувати, що відкритість рішення має полягати ще й у тому, що воно враховує ті моменти, які є важливими для сторін конфлікту.

3. Медіація є *структурованою процедурою*. Наявність чіткої послідовності проходження стадій медіації є тим, що відрізняє медіацію від звичайних переговорів. Стадійний характер процедури медіації дає можливість її сторонам з допомогою медіатора опрацювати усі розбіжності, які лежать в основі конфлікту, та знайти оптимальне рішення проблемної ситуації.

Процедура медіації, як правило, не регламентується нормативно-правовими актами, але при тому вона є цілісною, чітко структурованою та водночас гнучкою.

*Цілісність процедури* медіації полягає в тому, що вона є системою взаємопов’язаних елементів, які у своїй сукупності створюють механізм оптимального ненасильницького розв’язання конфлікту, вигідного усім його учасникам.

*Структурованість процедури* медіації означає, що вона включає декілька послідовних етапів (стадій, фаз): премедіацію, підготовчу стадію, збір інформації та визначення тем для обговорення, робота з інтересами та потребами сторін, пошук варіантів рішення, оцінка варіантів рішення тощо. Кількість, назва та змістовне наповнення стадій можуть відрізнятися залежно від виду медіації, концепції медіаторської школи, яка здійснювала підготовку медіатора, об’єднання медіаторів, до якого входить медіатор, та його власного стилю, досвіду та методики роботи.

Медіація як процедура може носити дискретний характер, з перервами між сесіями, з сепаратними зустрічами медіатора зі сторонами, з можливістю повернутися на попередню стадію, якщо у процесі медіації сторони з’ясували, шо не вичерпали «порядок денний» попередньої стадії.

Отже, алгоритм проведення медіації включає кілька етапів (фаз, стадій).

***Підготовка до медіації*** (премедіація, попередня фаза) – робота з налагодження контактів зі сторонами, організація простору для проведення медіації.

*Премедіація* – це процес налагодження контактів між медіатором та сторонами спору, а також підготовки їх до медіаційних переговорів, що включає проведення попередніх індивідуальних зустрічей медіатора зі сторонами, збір інформації щодо спору та його аналіз з метою прийняття рішення про доцільність і можливість застосування процедури медіації, роботу з організації медіаційних переговорів щодо вирішення спору.

Фаза премедіації являє собою комплекс дій як медіатора, так і власне сторін спору і зазвичай передбачає наступні етапи: - ініціювання медіації; - формування у сторін конфлікту розуміння процедури медіації; - визначення запиту сторін на медіацію; - збір інформації та попередня діагностика конфлікту; - підготовка до медіаційних переговорів.

Ініціювання медіації відбувається найчастіше через звернення однієї зі сторін спору до медіатора з метою допомоги у його вирішенні. Значно рідше на практиці трапляється консенсуальний спосіб звернення до медіатора, тобто коли сторони спільно домовляються вирішувати їх спір шляхом застосування процедури медіації. Така домовленість може мати місце як до, так і після виникнення спору між сторонами.

З точки зору сторін конфлікту важливим компонентом етапу ініціювання медіації є вибір медіатора. При обранні медіатора необхідно врахувати такі аспекти: - досвід особи з надання послуги медіації; - спеціалізація медіатора за видами спорів; - розмір оплати послуг медіатора; - доступність та рівень зайнятості медіатора; - модель медіації, якої дотримується медіатор (фасилітативна, оціночна тощо).

Зазвичай до медіатора про допомогу звертається лише одна із сторін конфлікту. У таких випадках одним із перших і ключових завдань на етапі ініціювання медіації є залучення іншої сторони до процедури медіації. На практиці медіатори звертаються до іншої сторони через надсилання листа (в т. ч. електронною поштою) або ж шляхом телефонного дзвінка. Інколи сторона-ініціатор може спробувати залучити іншу сторону конфлікту самостійно, що безумовно є позитивним та оптимістичним початком премедіації й одразу налаштовує сторін на співпрацю щодо вирішення спору.

Важливим завданням медіатора на етапі ініціювання медіації є ознайомлення сторін спору із особливостями процедури медіації . Інформаційно-ознайомча діяльність медіатора передбачає такі кроки: - ознайомлення сторін із фазами (стадіями, етапами) медіації; - прояснення ролі медіатора, сторін та інших учасників медіації в процесі перемовин; - короткий виклад базових правил проведення медіації; - розкриття змісту принципів медіації; - пояснення наслідків (в т. ч. юридичних) досягнення або відсутності досягнення домовленостей за результатами медіації; - доведення до відома учасників інформації про розмір та порядок оплати послуг медіатора. У тих випадках, коли премедіація не проводиться, відповідне ознайомлення відбувається на початку переговорів щодо врегулювання самого спору, як правило, під час виголошення медіатором вступної промови.

Наступним етапом фази премедіації є збір інформації та попередня діагностика конфлікту. Аналіз конфліктної ситуації розпочинається з моменту звернення до медіатора і продовжується протягом всієї медіації. Проведення аналізу необхідно для виявлення структури й динаміки конфлікту, а також перспективи його розвитку та визначення ефективного способу роботи з ним. Для цього медіатор з’ясовує: - в чому полягає суть спору, його тривалість, характер перебігу конфлікту; хто може бути зацікавлений окрім сторін у вирішенні спору або на кого можуть вплинути рішення, прийняті в ході медіації; - кого слід додатково залучити до переговорів (наприклад, адвокатів сторін, інших їх представників, батьків, родичів, колег, експертів, психологів, перекладачів тощо); - приблизний перелік питань для обговорення під час спільної сесії; - релевантні для вирішення спору характеристики його сторін (взаємовідносини між сторонами, їх освіта, професія, походження, тип характеру, манера поведінки, розмови, стилі комунікації); - часові та інші обмеження щодо участі сторін у медіації; - контактні та інші відомості про сторони. Головною метою діагностики конфліктної ситуації є визначення медіабельності спору, тобто виявлення можливості застосування технології медіації задля його вирішення.

***Спір не є медіабельним:***

1. У відносинах між фізичними особами, якщо:
* сторони нездатні усвідомити усю складність питань, пов’язаних зі спором, або його юридичні наслідки
* наявні випадки насильства чи погрози його застосування;
* мають місце патологічні поведінкові відхилення, наркотична чи алкогольна залежність
* відсутність добровільної згоди на участь у медіації хоча б у однієї зі сторін.
1. За змістом, коли:
* необхідне попереднє розслідування чи розкриття фактів;
* сторона спору відчуває, що вирішення спору має носити публічний, а не приватний характер (уникнення повторної віктимізації, вплив на прийняття політичних рішень, потреба в отриманні прецеденту);
* предмет та зміст спору суперечать моралі та публічному порядку.
1. З об’єктивних причин:
* є значний дисбаланс у становищі сторін спору; слабша сторона не готова вести перемовини або ж позбавлена можливості представництва;
* медіація розглядається як засіб помсти, підготовки до судового процесу, його затягування чи для інших, прихованих цілей;
* учасники переговорів не уповноважені приймати рішення;
* відсутність осіб, на інтереси, права та обов’язки яких можуть вплинути рішення, досягнуті за результатами медіаційних переговорів, або осіб, від яких залежить виконання таких рішень

Щодо підготовки до медіаційних переговорів слід зазначити, що медіатор має у більшості випадків забезпечити сторони приміщенням та всім необхідним для медіації. Треба також подбати про те, щоб стіл, за яким буде відбуватись медіація, був достатньо великим, щоб за нього могли сісти всі учасники процесу. Важливо подбати й про інші, на перший погляд, дрібнички, які однак дуже важливі для комфорту та позитивного налаштування сторін (кава, чай, інші напої, фліп-чарти, папір, ручки, маркери тощо). Одне з ключових питань в логістиці медіації – це координація часових рамок проведення медіації та плану дій.

Під час фази премедіації медіатор зі сторонами укладають угоду про проведення медіації. В угоді про проведення медіації зазначаються: - медіатор (медіатори), сторони конфлікту, їхні представники та/або законні представники (за їхньої наявності); - порядок, розмір та форма оплати послуг медіатора (медіаторів) і відшкодування витрат на підготовку та проведення медіації; - предмет медіації, або предмет спору, що передається на врегулювання в рамках медіації; - умови участі сторін у витратах, пов’язаних з проведенням процедури медіації; - мова медіації та угоди за результатами медіації; - залучення перекладача та інших осіб (у разі потреби); - порядок проведення медіації; - строки та місце проведення; - зобов’язання сторін про конфіденційність проведення медіації та наслідки недотримання цього зобов’язання; - підстави та обсяг відповідальності медіатора, що бере участь у врегулюванні спору (конфлікту) сторін медіації, за дії (бездіяльність), що потягли збитки для сторін медіації.

Формат сімейної медіації передбачає також проведення попередніх сепаратних зустрічей зі сторонами спору (по черзі з кожною стороною спору окремо), протягом яких медіатор роз’яснює сторонам сутність медіації та проводить попередній аналіз конфлікту.

***Зустрічі сторін та медіатора (фаза дослідження).*** Власне медіація складається із серії зустрічей сторін за участі та підтримки медіатора. Перша зустріч розпочинається зі вступного слова медіатора. Медіатор знайомить учасників з процедурою медіації, її принципами та правилами, встановлює разом зі сторонами зручний для них порядок проведення медіації, відповідає на запитання сторін. Далі медіатор пропонує сторонам розповісти про ситуацію, яка склалася. Цей етап є базовим у побудові діалогу між сторонами. Завданням етапу є надати сторонам можливість щиро і повно висловитися стосовно конфліктної ситуації та їх ставлення до неї. Медіатор допомагає сторонам почути та зрозуміти одна одну й тим самим спрямовує сторони на формулювання важливих для них питань. Так відбувається збирання тем для обговорення сторонами медіації. У подальшому медіатор працює разом зі сторонами на виявлення їх справжніх інтересів і потреб – того, що насправді є для них важливим. Медіатор за допомогою уточнюючих запитань та перефразувань допомагає сторонам розпізнати власні інтереси і потреби, які можуть ховатися за їх позиціями. Він формулює інтереси та потреби сторін у позитивному дусі, як відкриті та прийнятні для обговорення з обох сторін. Виявлення спільних інтересів та потреб є найефективнішим кроком на шляху до порозуміння сторін та вироблення ними рішення, яке задовольнятиме їх найоптимальніше.

***Робота з інтересами та потребами сторін.***

Перед медіатором на цій стадії постає завдання не лише виявити всі наявні проблеми та скласти особисту думку про них, але й переконатися у тому, що сторони домоглися порозуміння та усвідомлюють сутність конфлікту.

Головними цілями медіатора в роботі з інтересами та потребами сторін є:

 • допомогти сторонам розпізнати свої істинні інтереси;

 • створити умови для вільного прояву своїх емоцій;

 • зробити можливим слухання один одного й розуміння інтересів іншого;

 • підготувати основу для пошуку варіантів вирішення конфлікту.

Основними *мотивами конфлікту* виступають **потреби** – відчуття відсутності якогось необхідного індивіду блага. *Усвідомлені індивідом потреби* стають інтересами. ***Інтерес*** – це засіб задоволення потреби індивіда, як правило, це набуття матеріального чи нематеріального блага. Наприклад, індивід відчуває потребу у теплі, а його інтересом та, відповідно, засобом задоволення цієї потреби є придбання теплого одягу.

Робота медіатора зі сторонами відбувається в формі індивідуальних чи спільних зустрічей.

***Пошук варіантів та оцінка варіантів вирішення конфліктної ситуації*** спрямований на пошук найбільш ефективного способу вирішення спірних питань.

Роль медіатора на цій стадії медіаційної процедури є менш активною, він має стимулювати сторони до напрацювання рішень, які б задовольняли кожну з них та були засновані на їх інтересах, проте одночасно він має слідкувати за тим, щоб варіанти рішень, які пропонуються сторонами, були реалістичними та здійсненними. При цьому медіатор повинен залишатися нейтральним, не змушувати одну зі сторін приймати пропозиції іншої сторони, а також утримуватися від надання власних варіантів рішення сторонам. У загальному вигляді завдання медіатора на цій стадії можна звести до того, що він повинен: - створити умови для пошуку та напрацювання сторонами варіантів рішень; - організувати обговорення варіантів рішень, запропонованих сторонами; - сприяти виробленню рішення, прийнятного для обох сторін спору; - оцінити зазначені рішення з точки зору їх відповідності інтересам сторін, їх реалістичності, здійсненності тощо.

Під час оцінки варіантів вирішення спору (фаза торгів) медіатор постановкою питань допомагає сторонам обрати серед численних варіантів найоптимальніше рішення та перевірити його реалістичність, у тому числі – з юридичної точки зору. На цьому етапі для перевірки реалістичності угоди може бути доцільним залучення експертів (юристів, психологів, архітекторів, інженерів тощо). Особливо це корисно, коли в результаті угоди підготовлені документи підлягають державній реєстрації, або сторони мають звернутися до суду (наприклад, у разі розірвання шлюбу подружжя, яке має неповнолітніх дітей).

***Прийняття рішення та оформлення домовленостей (завершальна фаза).*** Угода за результатами медіації повинна містити чіткий план виходу з конфліктної ситуації з указаними часовими рамками та розподілом прав, обов’язків та відповідальності між сторонами медіації. У підсумку медіації може бути укладено й інший правовий договір, в якому визначаються права та обов’язки учасників, щодо окремих питань з яких досягнуто домовленість (наприклад, нотаріально посвідчений договір дарування майна). У разі наявного судового провадження за підсумками медіації може бути складено проект мирової угоди, в якій викладено всі досягнуті сторонами домовленості, що стосуються предмету позову.

***Постмедіація.*** Зазначена стадія медіації є факультативною, адже у багатьох випадках домовленості можуть виконуватися одразу після їх досягнення, а тому не потребують подальшого контролю за виконанням. Якщо ж виконання домовленостей передбачається в майбутньому, то на стадії постмедіації може виникнути багато питань правового характеру. Крім того, може виникнути питання про долю судових та квазісудових процесів, якщо медіація відбувалася паралельно із ними.

Таким чином, до основних завдань цієї стадії належать: - обговорення зі сторонами перебігу та результатів медіаційної процедури, її аналіз з точки зору відповідності очікуванням сторін; - затвердження угоди за результатами медіації (чи її окремих положень) компетентним органом та надання їй виконавчої сили за спільним бажанням сторін, якщо така можливість передбачена законодавством; - вирішення питання про долю розгляду справи іншими компетентними органами (судами, третейськими судами тощо), якщо медіація проводилася під час таких проваджень; - узгодження порядку виконання угоди за результатами медіації та процедури інформування щодо такого виконання; - вирішення питання щодо моніторингу виконання угоди за результатами медіації; - узгодження порядку надання сторонам інформаційної підтримки або допомоги у подоланні труднощів з виконанням угоди у майбутньому, якщо така підтримка чи допомога буде потрібна.

4. Домовленості, досягнуті сторонами за результатами медіації, як правило, виконуються ними добровільно, оскільки цінність медіації полягає насамперед у виробленні таких варіантів рішення, які задовольняють кожну із сторін конфлікту. Незважаючи на це, питання коректного оформлення таких домовленостей та правової природи угоди за результатами медіації потребує окремої уваги сторін.

На теперішній час внаслідок відсутності спеціального регулювання медіації *законодавство України не містить ані самого терміну – угода за результатами медіації, ані вимог щодо оформлення результатів медіації*.

Виходячи з принципу свободи договору та положень ст. 627, 628 та 639 Цивільного кодексу України, сторони є вільними в укладенні договору, що може містити елементи різних договорів (змішаний договір), виборі контрагента та визначенні умов договору з урахуванням вимог актів цивільного законодавства, звичаїв ділового обороту, вимог розумності та справедливості. Оскільки на даний момент законодавство не містить вимог щодо форми договору за результатами медіації, він ***може бути укладеним в будь-якій формі. Винятком є надання медіації як соціальної послуги та медіація між потерпілим та підозрюваним/обвинуваченим.***

Так, Державний стандарт соціальної послуги посередництва (медіації), затверджений Наказом Міністерства соціальної політики України 17.08.2016 № 892 (із змінам, внесеними згідно з Наказом Міністерства соціальної політики № 1266 від 07.08.2017), містить вимогу щодо укладення угоди про примирення у письмовій формі. За усталеною практикою домовленості сторін медіації фіксуються в угоді за результатами медіації (в медіації як соціальній послузі – угода про примирення; в міжнародних комерційних спорах – угода про врегулювання спору за результатами медіації).

Істотною особливістю медіації є її гнучкість. Ця гнучкість безумовно проявляється і під час закріплення результатів домовленостей між сторонами медіації. Сторони обирають той спосіб закріплення домовленостей, що найбільше «пасує» до їх ситуації та відповідає їх інтересам. Якщо для сторін важливо мати письмовий договір, то вони укладають угоду за результатами медіації в письмовій формі. Якщо ситуація потребує нотаріального посвідчення (наприклад, у разі, якщо домовленості пов’язані з передачею нерухомого майна), то сторони звертаються до нотаріуса задля укладення відповідного договору згідно з вимогами законодавства.

*Угода за результатами медіації доволі часто укладається в усній формі або взагалі не укладається.* Угода за результатами медіації може виступати дорожньою мапою для сторін медіації щодо послідовності та часових рамок наступних кроків. ***Наприклад***, за розірванням шлюбу подружжю, яке під час медіації досягло домовленостей щодо аліментів, виховання та місця проживання дітей, має можливість, не звертаючись до суду, укласти між собою нотаріально посвідчений договір, яким закріпити всі вищезазначені домовленості.

В залежності від обставин домовленості можуть бути закріплені однією або кількома угодами. ***Наприклад***, за наявності відкритого судового провадження домовленості, що стосуються предмету позову, можуть бути викладені у формі мирової угоди (в адміністративному судочинстві – заяви про примирення) та подані на затвердження до суду. В то й же час домовленості щодо передання нерухомого майна можуть бути оформлені як нотаріально посвідчений договір дарування. При цьому угода за результатами медіації може відображати домовленості з інших питань, а також строки та порядок звернення до суду та нотаріуса.

До *обставин, що впливають на спосіб закріплення домовленостей, належать:*

 • характер конфлікту (спору);

 • наявність відкритого судового провадження;

 • наявність відкритого виконавчого провадження;

 • необхідність подальшого звернення до суду;

 • необхідність нотаріального посвідчення домовленостей.

Подальше звернення до суду та нотаріальне посвідчення домовленостей можуть бути зумовлені вимогами законодавства або бажанням сторін. Доволі часто сторони звертаються до медіації за наявності відкритого судового провадження (іноді їх може бути декілька одночасно). В такому випадку сторонам потрібно визначитися, ***що далі відбуватиметься з судовим провадженням. Результатами домовленостей в такому разі можуть бути:***

 • укладення сторонами мирової угоди (в адміністративному судочинстві – заява про примирення) на підставі досягнутих домовленостей та подання її на затвердження до суду;

 • звернення позивача до суду з заявою про залишення позову без розгляду;

• звернення позивача до суду з заявою про відмову від позову;

 • звернення відповідача до суду з заявою про визнання позову. Сторони мають розуміти наслідки кожного з обраних варіантів.

Існує певна плутанина, адже значна частина юристів ототожнює угоду за результатами медіації (іноді навіть саму процедуру медіації) з мировою угодою. Важливо розуміти, що мирова угода – це документ, а медіація – це шлях, яким сторони можуть дійти до мирової або якоїсь іншої угоди. *Мирова угода та угода за результатами медіації не є тотожними поняттями*. Принципова різниця полягає в тому, що угода за результатами медіації є різновидом цивільно-правової угоди та у разі її невиконання сторона має звертатися за захистом своїх прав до суду. Тоді як мирова угода передбачена процесуальним законодавством, що визначає низку її особливостей, а саме:

 • може бути укладена за наявності відкритого судового провадження;

 • укладається на підставі взаємних поступок;

 • має стосуватися лише прав та обов’язків сторін судового процесу;

 • сторони можуть вийти за межі предмета спору за умови, що мирова угода не порушує прав чи охоронюваних законом інтересів третіх осіб;

 • затверджується ухвалою суду, яка є виконавчим документом;

 • суд має право відмовити в затвердженні мирової угоди, якщо умови мирової угоди суперечать закону чи порушують права чи охоронювані законом інтереси інших осіб, є невиконуваними; або одну зі сторін мирової угоди представляє її законний представник, дії якого суперечать інтересам особи, яку він представляє. У разі невиконання затвердженої судом мирової угоди ухвала суду про затвердження мирової угоди може бути подана для її примусового виконання в порядку, передбаченому законодавством для виконання судових рішень. Сторони можуть досягти примирення і в процесі виконання судового рішення. В такому випадку результатом домовленостей сторін за результатами медіації може бути звернення до виконавця:

 • з мировою угодою (в адміністративному судочинстві – заявою про примирення);

 • з заявою про відмову стягувача від примусового виконання. Якщо медіація проводилась між потерпілим та підозрюваним або обвинуваченим, то результати домовленостей оформлюються угодою про примирення між ними. Вимоги до такої угоди містяться в статтях Кримінального процесуального кодексу України.

В залежності від змісту домовленостей, досягнутих за результатами медіації, існує безліч варіантів їх оформлення. Тому величезне значення має кваліфікований юридичний супровід сторін під час оцінки та оформлення результатів медіації.

5. Суттєвим недоліком правового регулювання є відсутність закону про медіацію, хоча у Верховній Раді України зареєстрований черговий законопроект «Про медіацію» № 2706 від 28.12.2019 року.

Серед основних положень законопроекту слід виділити наступні.

Законопроект про *медіацію* визначає останню як добровільну, позасудову, конфіденційну, структуровану процедура, під час якої сторони за допомогою медіатора (медіаторів) намагаються врегулювати конфлікт (спір) шляхом переговорів. Відповідно *медіатор* — незалежна, нейтральна, неупереджена фізична особа, яка проводить медіацію і не має повноважень щодо прийняття рішення по суті конфлікту (спору) (ст. 1).

Медіація може *застосовуватися у будь-яких конфліктах (спорах), які виникають у цивільних, сімейних, трудових, господарських, адміністративних правовідносинах, а також кримінальних провадженнях під час укладання угод про примирення між потерпілим та підозрюваним*, обвинуваченим та в інших сферах суспільних відносин (ч. 1 ст.2 Проекту).

Медіація може проводитися як до звернення до суду, третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, так і під час судового, третейського чи арбітражного провадження або під час виконання рішення суду, третейського суду чи міжнародного комерційного арбітражу (ч. 3 ст. 2 Проекту).

Медіація не застосовується у спорах (конфліктах), якщо такі спори (конфлікти) впливають чи можуть вплинути на права і законні інтереси третіх осіб, які не беруть участі у медіації, та в інших випадках, передбачених законом (ч. 4 ст. 2 Проекту).

Серед *принципів медіації* виділені такі як добровільність, конфіденційність, незалежність та нейтральність медіатора, неупередженість медіатора, самовизначення та рівність прав сторін медіації.

Вимоги, які ставляться до медіатора визначені ст. 9 законопроекту.

Так, медіатором може *бути фізична особа, яка має вищу освіту та пройшла базову підготовку у сфері медіації в Україні або за її межами*.

Як бачимо, відсутні вимоги мати конкретну освіту, як то юридичну чи психологічну, основне – вища освіта та базова підготовка.

Медіатором не може бути особа, яка має незняту чи непогашену судимість, визнана судом обмежено дієздатною або недієздатною.

Сторони медіації, державні органи та органи місцевого самоврядування можуть встановлювати додаткові вимоги до медіаторів, яких вони залучають або послугами яких користуються, у тому числі щодо віку, освіти, досвіду роботи.

Об’єднання медіаторів та організації, що забезпечують проведення медіації, можуть встановлювати додаткові вимоги до медіаторів, яких вони включають до своїх реєстрів.

*Базова підготовка у сфері медіації* становить не менш як 90 годин навчання медіатора, у тому числі 45 годин практичного навчання, та включає теоретичні знання щодо принципів, порядку та методик проведення медіації, правового регулювання медіації, етики медіатора, ведення переговорів, врегулювання конфліктів (спорів), а також практичні навички їх застосування.

Підготовку у сфері медіації здійснюють заклади освіти, організації, що забезпечують проведення медіації, суб’єкти господарювання незалежно від форми власності та організаційно-правової форми, що мають право надавати освітні послуги у сфері медіації або організовувати їх надання відповідно до законодавства.

Підготовка у сфері медіації, крім базової, може включати додаткову спеціалізовану підготовку медіатора відповідно до програм навчання, розроблених суб’єктами, зазначеними у частині другій цієї статті.

*Після проходження підготовки та підтвердження набутих компетенцій видається документ*, у якому зазначаються:

1) прізвище, ім’я, по батькові (за наявності) особи, яка проходила підготовку;

2) найменування суб’єкта, що здійснив таку підготовку;

3) кількість годин навчання, в тому числі практичного навчання.

До документа, який підтверджує проходження підготовки, може додаватися опис програми навчання і набутих компетенцій медіатора, а також інші відомості про результати підготовки.

*Суб’єкти, що здійснюють підготовку у сфері медіації, ведуть та оприлюднюють реєстри своїх випускників, в яких зазначають відомості, передбачені частиною четвертою цієї статті* (ст. 10 Проекту).

Відповідно до ст.13 Проекту *інформація про медіаторів вноситься до реєстрів медіаторів*, ведення та оприлюднення яких здійснюється об’єднаннями медіаторів та організаціями, що забезпечують проведення медіації.

Державні органи та органи місцевого самоврядування можуть вести та оприлюднювати реєстри медіаторів, яких вони залучають або послугами яких користуються.

Реєстри медіаторів повинні містити такі відомості:

1) прізвище, ім’я та по батькові (за наявності) медіатора;

2) освіта;

3) кількість годин базової та спеціалізованої підготовки у сфері медіації із зазначенням найменування суб’єкта, що здійснив таку підготовку;

4) спеціалізація медіатора (за наявності);

5) інформація щодо підвищення професійного рівня (за наявності).

Реєстри медіаторів можуть містити іншу додаткову інформацію відповідно до вимог суб’єктів, що ведуть реєстри медіаторів.

Інформація, що внесена до реєстрів медіаторів, є відкритою та доступною.

Розділ ІІІ Проекту закону присвячений питанням порядку проведення медіації, правам та обов’язкам сторін медіації, містить законодавчі вимоги до договору про проведення медіації та угоди за результатами проведення медіації, що не є тотожними поняттями.

Можемо говорити про так званий рамковий закон про медіацію, оскільки він визначає лише базові положення і не містить жорсткої правової регламентації. На думку юридичної спільноти такий підхід є виправданим з врахуванням гнучкості процедури медіації та її специфічної правової природи.